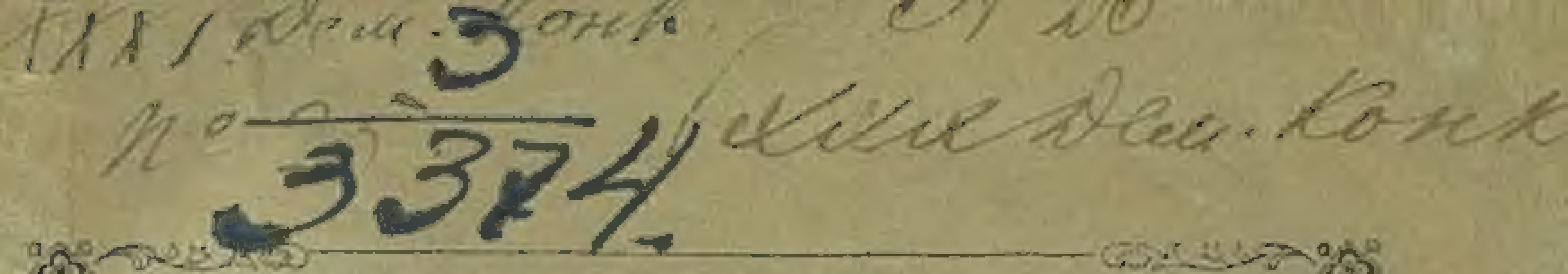

U 200
586



ОПЫТЪ
НАЧЕРТАНІЯ
ГРАЖДАНСКАГО СУДОПРОИЗВОДСТВА
ПО
РОССІЙСКИМЪ ЗАКОНАМЪ.

СОЧИНЕНІЕ

Логина Камбека.

СЪ НѢМЕЦКАГО ПЕРЕВЕЛЪ И ЗАМѢЧАНІЯМИ ДОПОЛНИЛЪ

Левъ Камбекъ.

Второе по Своду Законовъ изд. 1857 г. и его прод. вновь исправленное изданіе.

С. ПЕТЕРБУРГЪ.

—

1859.

ОПЫТЪ

НАЧЕРТАНІЯ

ГРАЖДАНСКАГО СУДОПРОИЗВОДСТВА

ПО

РОССІЙСКИМЪ ЗАКОНАМЪ.

СОЧИНЕНІЕ

Логина Камбека.

СЪ НѢМЕЦКАГО ПЕРЕВЕЛЪ И ЗАМѢЧАНІЯМИ ДОПОЛНИЛЪ

Левъ Камбекъ.

Второе по Своду Законовъ изд. 1857 г. и его прод. вновь исправленное изданіе.

С. ПЕТЕРБУРГЪ.

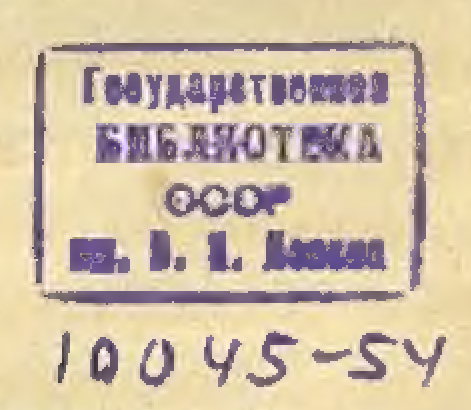
1859.

ПЕЧАТАТЬ ПОЗВОЛЯЕТСЯ,

съ тѣмъ, чтобы по отпечатаніи представлено было въ Цензурный Комитетъ узаконенное число экземпляровъ.

С.-Петербургъ, 22 мая 1859 года.

Ценсоръ *А. Ярославцовъ.*



Въ типографіи И. И. Глазунова и Комп.



ОТЪ ПЕРЕВОДЧИКА.

КЪ 1-му ИЗДАНІЮ.

Хотя мы уже и имѣемъ нѣсколько сочиненій о Россійскомъ Гражданскомъ Судопроизводствѣ, все-таки не считаю переводъ этого сочиненія излишнимъ трудомъ, потому-что оно отличается отъ всѣхъ вышедшихъ, до-сихъ-поръ объ этомъ предметѣ. Авторъ, сравнивая вездѣ наши опредѣленія законовъ съ Общимъ Правомъ (Gemeines Recht), доказалъ разительное превосходство первыхъ предъ послѣднимъ. Притомъ, онъ не довольствовался одною выпиской мѣстъ изъ Свода Законовъ объ этомъ, но привелъ все относящееся къ нему въ ученую систему. При переводѣ этого сочиненія, я не могъ строго держаться подлинника, потому-что буквальный переводъ не удовлетворялъ бы нашимъ требованіямъ. Цѣль автора была познакомить иностранныхъ правовѣдцевъ съ нашимъ Судопроизводствомъ, и въ опытѣ начертанія онаго обратилъ ихъ вниманіе на главныя черты нашего Судопроизводства, пропуская менѣе важное. Въ русскомъ же переводѣ сего со-

чиненія я считалъ нужнымъ дополнить эти пропуски и, кромѣ того, помѣстилъ еще вездѣ, гдѣ есть отклоненіе въ производствѣ по Коммерческимъ Судамъ и по формѣ Суда отъ судопроизводства по общему порядку, — эти производства.

Хотя я и старался, какъ можно болѣе, избѣжать иностранныхъ выраженій, но это мнѣ не вездѣ удалось, потому-что терминологія нашей юридической литературы еще очень бѣдна. На введеніе же новыхъ, нигдѣ неупотребленныхъ выраженій, я, по неопытности своей, не рѣшился, предоставляя это юристамъ, болѣе меня бывшимъ на ученомъ поприщѣ.

Съ истиннымъ желаніемъ быть полезнымъ практическимъ нашимъ юристамъ моимъ трудомъ, передаю этотъ опытъ начертанія Гражданскаго Судопроизводства по Россійскимъ Законамъ на судъ русской критики.

Левъ Камбекъ.

Казань.
въ Апрѣлѣ 1847 года.

ОТЪ ПЕРЕВОДЧИКА.

КО 2-му ИЗДАНІЮ.

Десять лѣтъ прошло съ тѣхъ поръ, какъ вышелъ въ перый разъ настоящій *опытъ начертанія гражданскаго судопроизводства по россійскимъ законамъ*. Лестные для меня отзывы критики, при самомъ появленіи его, и быстрое его распространеніе въ публикѣ, что доказалось тѣмъ, что уже чрезъ три года послѣ изданія этого опыта не было ни одного экземпляра его въ продажѣ, — побудили меня приступить къ новому изданію его. Обстоятельства же помѣшали мнѣ въ теченіе нѣсколько лѣтъ исполнить это мое желаніе, а послѣ того отложилъ я уже изданіе это до появленія новаго изданія Свода Законовъ.

Нынѣ же, послѣ появленія новаго Свода Законовъ, я тотчасъ принялся за второе изданіе настоящаго опыта, стараясь вездѣ дополнить указанные мнѣ критикою недостатки этого сочиненія [1].

[1] По причинамъ, независящимъ отъ меня, выходитъ настоящее изданіе спустя годъ по написаніи его.

Послѣ сдѣланныхъ мною нынѣ исправленій и дополненій настоящаго сочиненія, я надѣюсь смѣло, что трудъ мой оправдаетъ слова критика и *будетъ введенъ какъ учебное руководство во всѣ учебныя заведенія, гдѣ преподается судопроизводство.* За всякое же указаніе могущихъ быть еще въ моемъ трудѣ недостатковъ останусь признательнымъ.

Левъ Камбекъ.

С. Петербургъ.
въ августѣ 1858 года.

ПРЕДИСЛОВІЕ.

Я назвалъ свое Начертаніе Гражданскаго Судопроизводства по Россійскимъ Законамъ только опытомъ, и болѣе оно не можетъ быть, потому-что я первый началъ его обработывать подобнымъ образомъ, и только результаты моихъ трудовъ могутъ доказать, было ли мое начертаніе надлежащимъ и вѣрнымъ, или нѣтъ. Но, какъ опытъ, трудъ мой и требуетъ болѣе снисхожденія и потому менѣе подлежитъ строгой критикѣ, нежели какой-нибудь другой трудъ. Съ этой надеждою передаю трудъ свой публикѣ, прибавляя еще нѣсколько словъ о причинахъ, побудившихъ меня къ изданію его.

Къ основательному изученію русскаго языка не нашелъ я лучшаго средства, какъ изученіе Свода Гражданскихъ Законовъ, тѣмъ болѣе, что предметъ этотъ былъ мнѣ знакомымъ изъ прежней моей практики и терминологія его была именно та, въ которой я нуждался.

Необходимость этого изученія сдѣлалась мнѣ особенно ясной при обработываніи римскаго права на русскомъ языкѣ, а пользу онаго увидѣлъ, когда началъ употреблять собранные источники для предлежащаго труда. Эта польза состоитъ въ томъ, что я могъ написать

книгу, доказывающую немаловажныя заслуги Россійскаго Гражданскаго Судопроизводства.

Все это побудило меня побѣдить встрѣтившіяся препятствія и по окончаніи труда передать его публикѣ.

Какія бы не были послѣдствія моихъ стараній, даже въ самомъ невыгодномъ случаѣ увѣренъ я въ вознагражденіи. А это именно доказательство превосходства Россійскаго Гражданскаго права предъ другими правами. Доказательство это не явствуетъ еще изъ самаго текста Законовъ, но видно только въ ученомъ обработываніи ихъ содержанія. Только ученое обработываніе можетъ доказать, что недостатки, въ которыхъ упрекаютъ наше Судопроизводство, не происходятъ отъ законодательства, а только отъ неученаго примѣненія законовъ. Недостаточно одного механическаго знанія законовъ для рѣшенія спорнаго дѣла, но надобно примѣнять ихъ по правиламъ, получаемымъ отъ основательнаго изученія Правовѣдѣнія.

Желая, чтобъ опытъ этотъ былъ доступнымъ юристамъ чужихъ краевъ, занимающимся всѣми иностранными правами, я написалъ его на нѣмецкомъ языкѣ. Но надѣюсь, что трудъ мой, по содержанію своему, найдетъ цѣнителей между русскими юристами и переводомъ — можетъ принести имъ пользу, это именно и было цѣлію моего стремленія.

Сочинитель.

ОГЛАВЛЕНІЕ.

ОСОБАЯ ЧАСТЬ.

О главныхъ дѣйствіяхъ процесса.

ВВЕДЕНІЕ.

О ЗАКОННОЙ ПОМОЩИ И ИЗУЧЕНІИ ОНОЙ.

§ 1.

Цѣль законной помощи.

«Какъ по общему закону никто не можетъ
«быть безъ суда лишенъ правъ, ему принад-
«лежащихъ, то всякій ущербъ въ имуществѣ
«и причиненные кому-либо вредъ и убытки, съ
«одной стороны, налагаютъ обязанность достав-
«лять, а съ другой производятъ право требо-
«вать вознагражденіе».

Этими словами 574 ст. Свода Гражд. Законовъ, часть 1, запрещается по нашимъ законамъ (исключая нѣкоторыхъ только случаевъ, о которыхъ будетъ сказано ниже) всякая *помощь самому себѣ*. Но въ этихъ словахъ выражена также цѣль *законной помощи*, т.-е., что никто въ государствѣ не останется безъ права и помощи, не смѣя, однакоже, самъ себѣ пріобрѣсть это право и эту помощь.

Только тамъ, гдѣ нѣтъ законной помощи, можетъ существовать помощь самому себѣ, потому-что первая дѣлаетъ послѣднюю излишней. Въ этомъ же смыслѣ *гражданское* состояніе членовъ государства уничтожило, прежде существовавшее, *естественное* состояніе людей, и это уничтоженіе было совершенно натуральнымъ.

Грубый произволъ и частная власть произошли потому-что не было связи между людьми, живущими внѣ государства, и не было главы, которая бы старалась о неразрушимости этой связи, въ случаѣ ея существованія. Такимъ-образомъ происшедшій произволъ долженъ былъ уничтожиться при происхожденіи этой связи, т.-е. *закона,* который есть связь всѣхъ людей, потому-что всякій имѣетъ *равныя права на него.* Произволъ этотъ собственно не далъ мѣста закону, но только орудію закона, т.-е. *судейской власти,* которой всякій столько же подвластенъ, сколько онъ и въ правѣ требовать защиты ея. Судейская же власть была необходимымъ слѣдствіемъ появленія законовъ, потому-что законы безъ этой власти остались бы безъ всякаго примѣненія и, слѣдовательно, были бы совершенно безполезными. Это примѣненіе законовъ, причина дѣйствій предъ судомъ, производится рѣшеніемъ судьи, по разсмотрѣніи обстоятельствъ дѣла и исполненіемъ этого рѣшенія, принужденіемъ, если одна или другая сторона не исполняетъ добровольно этого рѣшенія.

Этимъ дѣйствіемъ, оканчивающимъ всякое изъясненіе обстоятельствъ находящагося предъ судомъ

дѣла, частная власть сдѣлается излишней, что и совершенно ясно. Если же все излишнее безусловно вредно, а въ нѣкоторыхъ случаяхъ даже опасно, то и частная власть или помощь самому себѣ должна быть запрещена въ государствѣ.

Я говорилъ выше о нѣкоторыхъ исключеніяхъ закона что, «помощь самому себѣ запрещена». Эти исключенія, изъ которыхъ нѣкоторыя строго опредѣлены нашими законами и поэтому не требуютъ никакого объясненія, касаются только до уголовныхъ отношеній и поэтому не принадлежатъ сюда.

Здѣсь же надобно упомянуть объ особенномъ учрежденіи, заключающемся въ одобренномъ законами избѣжаніи судейской власти для возстановленія нарушенныхъ частныхъ правъ т.-е., о примирительномъ разбирательствѣ, составляющемъ предметъ VI Раздѣла 2 книги, 2 части Свода Гражд. Законовъ.

Мировой разборъ производится или по добровольному согласію тяжущихся сторонъ, или независимо отъ произвола сторонъ, по обязанности, наложенной закономъ. Мировой разборъ долженъ быть основанъ на слѣдующихъ правилахъ:

1. Доставить обѣимъ тяжущимся сторонамъ законную, честную и безтяжебную жизнь.
2. Прекратить распри и ссоры.
3. Доставить каждому ему принадлежащее.
4. Облегчить судебныя мѣста.

Примирительное разбирательство бываетъ по нашимъ законамъ:

во 1) Третейскимъ Судомъ,

во 2) Совѣстнымъ Судомъ,
въ 3) Словесными Судами въ частяхъ города, и
въ 4) Сельскими и Волостными Расправами.

Третейскій судъ, учрежденіе котораго изложено въ 1138 по 1216 ст. Свода Гражд. Законовъ, часть 2, бываетъ или *добровольнымъ,* или *узаконеннымъ,* и имѣетъ ту особенность, что онъ въ первомъ видѣ примѣняется къ разбирательству исковъ добровольно, по усмотрѣнію тяжущихся, обходя обыкновенную судейскую власть; а въ другомъ видѣ назначается независимо отъ согласія тяжущихся, въ нѣкоторыхъ особенныхъ искахъ, именно:

1. Во всѣхъ спорахъ, возникшихъ изъ отношеній сообщества или товарищества.
2. Во всѣхъ спорахъ между акціонерами по дѣламъ компаній на акціяхъ и между компаніею и ея директоромъ, или компаніи и ея членовъ съ лицами посторонними, когда предметъ спора относится къ дѣламъ компаніи.
3. Споры объ убыткахъ между С. Петербургскимъ страховымъ обществомъ и хозяевами застрахованныхъ домовъ [1].

Во всѣхъ этихъ случаяхъ дѣла только и могутъ быть рѣшены третейскимъ судомъ.

[1] Дѣла проживающихъ въ Астрахани азіатцевъ, какъ-то, индѣйцевъ, персіянъ, бухарцевъ, хивинцевъ, трухменовъ и заграничныхъ черкесъ, имѣющихъ другъ къ другу притязанія и иски, разбираются посредствомъ третейскихъ судовъ, изъ нихъ самихъ учреждаемыхъ, подъ руководствомъ губернскаго правленія (ст. 1191 Св. Гражд. Зак. ч. 2). Кромѣ-того разбираются третейскимъ судомъ случаи, означенные въ статьяхъ 1463, 1464, 1466, 1239, 1591 и 1510 того же тома.

Вѣдомство Совѣстнаго Суда [1] по дѣламъ тяжебнымъ и исковымъ ограничивается:

1. Мировымъ разборомъ тѣхъ спорящихъ, которые сами, по обоюдному согласію, а не по односторонней просьбѣ, прибѣгнутъ къ его разбирательству.
2. Мировымъ разборомъ спорныхъ дѣлъ между родителями и дѣтьми по имуществу и всякаго рода искамъ по обязательствамъ.

Словесные Суды въ частяхъ города, учрежденіе которыхъ изложено въ 1230 по 1240 ст. Свода Гражд. Законовъ, часть 2, имѣютъ предметомъ словесное разбирательство по словесной просьбѣ въ дѣлахъ гражданскихъ и примиреніе словесно просящихъ о томъ тяжущихся.

Наконецъ послѣдній родъ примирительнаго разбирательства производится на основаніи 866 ст. Свода Гражд. Законовъ, часть 2, для государственныхъ крестьянъ въ спорахъ и тяжбахъ ихъ, подлежащихъ разсмотрѣнію Сельской и Волостной Расправъ и некасающихся имѣній малолѣтныхъ, безумныхъ и сумасшедшихъ, по которымъ они имѣютъ право предоставлять дѣла эти разбору посредниковъ.

Порядокъ производства этого примирительнаго разбирательства находимъ мы подробно объяснено въ 866 по 878 ст. Свода Гражд. Законовъ, часть 2.

[1] О примирительномъ разбирательствѣ Совѣстнаго Суда найдемъ мы подробно изложено въ Сводѣ Гражд. Законовъ, часть 2, ст. 1216 по 1230.

§ 2.

Процессъ[1] *(Тяжба).*

Мы уже узнали существенность законной помощи; здѣсь поговоримъ о содержаніи формъ, соединенныхъ съ этой помощью. Въ каждой тяжбѣ весьма важно: какимъ образомъ и способомъ тяжущіяся

[1] Въ существующихъ учебныхъ книгахъ о процессѣ мы не находимъ удовлетворительнаго опредѣленія и необходимаго значенія этого слова. Желая уничтожить подобный недостатокъ, скажемъ здѣсь слѣдующее:

Слово «процессъ» происходитъ отъ латинскаго глагола procedere, т.-е. идти впередъ тихо и съ торжественностью. Но есть еще другое значеніе этого глагола, болѣе означающее то, что правовѣдецъ разумѣетъ подъ процессомъ, именно значитъ глаголъ procedere еще идти впередъ по извѣстнымъ правиламъ (Cicero de fin. 1, 9.)

По этой этимологіи процессъ значитъ судопроизводство. И это судопроизводство можетъ быть разсматриваемо въ трехъ значеніяхъ: 1) какъ дѣйствіе, 2) какъ образъ дѣйствія и 3) какъ ученіе.

Въ первомъ значеніи «процессъ» означаетъ законное исполненіе понудительнаго права со стороны обиженнаго противъ обидчика, помощію судебнаго мѣста, учрежденнаго государствомъ, т.-е. процессъ въ этомъ случаѣ означаетъ тяжбу.

Во второмъ значеніи разумѣемъ мы подъ словомъ «процессъ» способъ и образъ исполненія вышеозначеннаго понудительнаго права, т.-е. веденіе тяжбы (modus procedendi).

Въ третьемъ значеніи означаетъ слово «процессъ» систематическое собраніе законныхъ опредѣленій для веденія тяжебъ.

Эти различныя значенія оправдываются и обыкновеннымъ разговорнымъ языкомъ. Въ первомъ значеніи говоримъ «я принужденъ по этому дѣлу начать процессъ (тяжбу) съ наслѣдниками Г. Д.»; во второмъ значеніи «вексельный процессъ видъ тяжбы, которымъ весьма скоро получаемъ свое право», и наконецъ въ третьемъ: «имѣете ли вы послѣднее изданіе процесса Данца?»

стороны дѣлаютъ свои изъясненія и какимъ образомъ судья долженъ разсматривать дѣло и принадлежащія къ нему доказательства, рѣшить оное и привести въ исполненіе это рѣшеніе. Все это называется процессомъ въ собственномъ смыслѣ, о видахъ котораго будетъ сказано ниже. Процессомъ же въ обширномъ смыслѣ называется веденіе тяжбы или иска, предъ надлежащимъ судомъ, для совершеннаго окончанія его.

§ 3.

Объ образѣ и способѣ процесса.

Образъ и способъ, по которымъ тяжущіеся и судья должны дѣйствовать въ гражданскихъ дѣлахъ, составляютъ, по нашимъ законамъ, предметъ судопроизводства (процесса), которое въ дѣлахъ спорныхъ есть или *вотчинное* или *исковое*.

Первое, т.-е. *вотчинное судопроизводство*, имѣетъ цѣлью пріобрѣтеніе собственности [1], которой еще не имѣли, или собственности, которую потеряли, или удержаніе собственности, которою владѣемъ.

Второе же, т.-е. *исковое*, имѣетъ цѣлію пріобрѣ-

[1] Пріобрѣтеніе собственности, впрочемъ, бываетъ двоякое или по праву, или въ дѣйствительности. Первое совершается покупкою, мѣною, дареніемъ и проч., второе же — возвращеніемъ или утвержденіемъ правъ, уже существующихъ, которыми лица не пользуются или по упущенію, или по непризнанію ихъ другими лицами. Это послѣднее пріобрѣтеніе только входитъ въ составъ судебныхъ процессовъ, потому-что первое совершается по правиламъ, предписаннымъ для онаго въ гражданскомъ правѣ, и не подлежитъ судебному разбирательству.

теніе слѣдующаго намъ или потеряннаго права, или защищеніе правъ, которыя опасаемся потерять.

Но вышеозначенныя техническія названія процесса вовсе не соотвѣтствуютъ понятіямъ общаго процесса о «processus possessorius и processus petitorius», какъ это и видно изъ предметовъ, назначенныхъ по нашимъ законамъ каждому роду процесса.

Именно: въ 154 ст. Свода Гражд. Законовъ, часть 2 сказано:

Къ вотчинному судопроизводству принадлежатъ:

1) Споры о правѣ собственности земли;
2) Споры о деревняхъ;
3) Споры о дворовыхъ людяхъ и крестьянахъ мужескаго и женскаго пола безъ земли;
4) Споры о городскихъ и подгородныхъ домахъ, мызахъ, садахъ, рыбныхъ ловляхъ, мельницахъ и о всякомъ недвижимомъ имуществѣ;
5) Споры о правѣ собственности на движимыя имущества.

А въ 155 ст. того же Свода:

Къ исковому судопроизводству принадлежатъ:

1) Всѣ споры по неисполненнымъ договорамъ и обязательствамъ;
2) Споры по взысканіямъ за нарушеніе правъ обидами, ущербами, убытками и самоуправнымъ завладѣніемъ.

Изъ этого довольно-особеннаго раздѣленія судопроизводства видно, что россійское право приняло основаніемъ этого раздѣленія римскую противоположность между правомъ на вещи (jus in re) и пра-

вомъ на лицъ (jus ad rem), придавая этой противоположности такимъ раздѣленіемъ практическую важность, которой, по настоящему, не находится въ ней; потому-что, если надобно было сдѣлать различіе между правомъ на вещи и правомъ на лицъ, чтобы привести всѣ въ гражданскомъ быту существующія отношенія права въ ясное, систематическое раздѣленіе, то изъ этого еще не слѣдуетъ, что надобно сдѣлать различіе въ самомъ веденіи тяжбъ или исковъ.

По общему судопроизводству какъ права на вещи, такъ и права на лицъ составляютъ предметъ исковаго судопроизводства (processus petitorius). Processus pocessorius же имѣетъ предметомъ споръ о владѣніи, съ цѣлью пріобрѣсть оное, или возвратить потерянное, или защищать уже пріобрѣтенное. Раздѣленіе это сдѣлано по предмету, а не по веденію тяжебъ или исковъ. Наше же раздѣленіе сдѣлано, напротивъ, соображаясь не только съ предметомъ, но и съ веденіемъ тяжебъ или исковъ, хотя въ сущности форма въ обоихъ видахъ судопроизводства одинакая.

Порядокъ вотчиннаго судопроизводства двоякій: *апелляціонный* и *слѣдственный*. Слѣдственный порядокъ отъ апелляціоннаго разнствуетъ существенно тѣмъ, что въ *ономъ* дѣло не переносится изъ низшей степени суда въ высшую по просьбѣ тяжущихся, съ обрядомъ апелляціи, но поступаетъ по самому порядку производства, на ревизію (ст. 156, 157 Св. Гражд. Зак. 2 ч.).

Это раздѣленіе основывается, какъ видно, едини-

ственно на формѣ перехода дѣла изъ низшей степени суда и не даетъ, въ строгомъ смыслѣ слова, двухъ различныхъ видовъ судопроизводства, но опредѣляетъ только случаи, въ которыхъ вмѣсто тяжебнаго порядка (Verhandlungsmaxime) употребляютъ слѣдственный. Эти случаи бываютъ именно въ дѣлахъ вотчинныхъ между нравственными лицами, которыя не подвержены обязанностямъ частныхъ лицъ. Они поименованы въ 774 ст. Св. Гражд. Зак., часть 2.

Всѣ виды судопроизводства, какъ исковаго, такъ и вотчиннаго, заключаютъ въ себѣ:

1. Правила, всѣмъ имъ общія (ст. 160 по 656 Св. Гражд. Зак. часть 2).
2. Правила каждому изъ нихъ свойственныя (ст. 656 по 774).
3. Измѣненія и ограниченія по особеннымъ родамъ имуществъ, по состоянію лицъ и по различію управленій (ст. 774 по 1126).

Слово «actio» переводится на русскомъ языкѣ двумя словами: «тяжба» и «искъ». Эти два выраженія хотя и употребляются въ дѣлахъ вотчинныхъ и исковыхъ, не различая ихъ видовъ — совершенно противоположны. Искъ имѣетъ предметомъ право на вещи, а тяжба — право на лицъ.

§ 4.

Источники россійскаго судопроизводства.

Нынѣ всѣ источники россійскаго права вообще и судопроизводства въ особенности собраны въ

Сводѣ Законовъ; но эти послѣдніе разбросаны такъ, что мы не можемъ взять ихъ предметомъ нашего изученія, а для этого должны искать ихъ въ полномъ собраніи Законовъ, гдѣ найдемъ всѣ судебныя книги и указы, вышедшіе съ изданія Уложенія до нашихъ временъ.

Слѣдовательно, кто захочетъ узнать форму россійскаго судопроизводства, чтобъ ввести ее въ ученую систему, долженъ выбрать изъ этихъ судебныхъ книгъ и указовъ то, что̀ относится до судопроизводства. Самый же Сводъ послужитъ при этомъ занятіи для необходимыхъ ссылокъ, которыя нынѣ только и дѣлаются изъ самаго Свода.

Законы, относящіеся до судопроизводства, заключаются въ слѣдующихъ книгахъ:

1. Уложеніе царя Алексѣя Михайловича отъ 1649 года. Само собою разумѣется, что все, непринятое изъ этого Уложенія въ Сводѣ Законовъ, какъ, напримѣръ, о помѣстьяхъ и холопяхъ, потеряло уже свою силу.
2. Генеральный Регламентъ Петра Великаго отъ 27 февраля 1720 года, заключаетъ въ себѣ внѣшнюю форму судопроизводства въ коллегіяхъ и обязанности служащихъ.
3. Воинскій процессъ Петра Великаго отъ 16 марта 1716 года, входитъ и во внутреннюю форму судопроизводства, но болѣе уголовнаго.
4. Учрежденія для управленія губерній Екатерины II отъ 7 ноября 1775 года. Изученіе этихъ учрежденій, исключая и опредѣленія

для судопроизводства въ 8, 10, 14, 22, 23, 24 и 28 книгахъ, весьма важно въ отношеніи узнанія внутренняго устройства нашего государства.

5. Вексельный уставъ отъ 1832 года, которымъ замѣненъ вексельный уставъ Петра II отъ 16 мая 1729 года.
6. Банкрутный Регламентъ отъ 19 декабря 1800 г.
7. Краткое изображеніе процесса отъ 30 марта 1716 года, составляетъ часть воинскаго процесса Петра Великаго.
8. Духовный уставъ Евангелической Лютеранской церкви отъ 28 декабря 1832 года.

Указы главнѣйшіе, опредѣляющіе нѣчто о судопроизводствѣ слѣдующіе:

1. Въ отношеніи незнанія законовъ, какъ препятствіе къ занятію судейской должности:
   Указы отъ 28 января 1724 и 5 марта 1731 г.
2. Въ отношеніи неспособности къ судейской должности.
   Указъ Екатерины II отъ 21 апрѣля 1787 года.
   Указы отъ 20 мая и 13 ноября 1724 года.
   отъ 5 января 1720 года и
   отъ 9 августа 1802 года.
3. Въ отношенія неприкосновенности судьи:
   Манифестъ отъ 21 апрѣля 1787 года.
   Именный указъ отъ 8 декабря 1733 года.
4. Въ отношеніи обязанностей и правъ судьи:
   Три указа, составляющіе зерцало, по которымъ предписано судьямъ и тяжущимся, какъ вести себя, а кромѣ того еще:

Манифестъ 18 іюля 1772 года.
Именный указъ 8 декабря 1733 года.
Сенатскій указъ 29 ноября 1793 года.
Сенатскій указъ 27 іюля 1772 года.

§ 5.

Вспомогательныя средства при изученіи процесса.

Къ вспомогательнымъ средствамъ при изученіи процесса принадлежатъ:

1. Знаніе государственныхъ учрежденій и судебныхъ употребленій;
2. Знакомство съ собраніями судебныхъ рѣшеній;
3. Чтеніе судебныхъ дѣлъ и изученіе формъ, изданныхъ для составленія бумагъ въ судопроизводствѣ.

Необходимость знанія государственныхъ учрежденій ясна изъ тѣсной связи ихъ съ судопроизводствомъ. Государственныя Учрежденія, въ полномъ своемъ объемѣ, находятся во II томѣ Свода Законовъ. Изученіе ихъ непремѣнно необходимо для всякаго занимающагося судопроизводствомъ, почему и считается однимъ изъ главныхъ предметовъ юридическаго факультета нашихъ университетовъ.

Подъ *судебными употребленіями* разумѣютъ обыкновеніемъ принятый способъ веденія спорныхъ дѣлъ въ судебныхъ мѣстахъ. Эти *употребленія* можно назвать и *практикою* или usus fori. Они составляютъ одинъ изъ важнѣйшихъ видовъ права обычая и имѣютъ законную силу, если не противорѣчатъ существующимъ законамъ. Само собою разумѣется,

что эти *употребленія* принадлежатъ къ ученію о судопроизводствѣ; но при ученіи о россійскомъ судопроизводствѣ они не такъ важны, потому-что наши законы не оставили такой свободы для образованія оныхъ, какъ другія законодательства.

Собраніе же судебныхъ рѣшеній составляетъ важнѣйшее вспомогательное средство при изученіи судопроизводства. Изъ судебныхъ рѣшеній можно узнать ошибки, такъ часто дѣлаемыя въ судопроизводствѣ, и исправленіе ихъ, явствующее изъ рѣшеній. Соображая же сдѣланныя ошибки съ поправками, узнаемъ наилучшія правила для судопроизводства. Подобныя собранія находимъ мы въ Сенатскихъ Вѣдомостяхъ и въ Памятникахъ Максимовича и Правикова.

Послѣ изученія собраній судебныхъ рѣшеній, наилучшій способъ знакомиться съ такъ-называемой *практикою* — чтеніе хорошо веденныхъ судебныхъ дѣлъ и изученіе формъ. Но не всякій можетъ достигнуть этого средства къ изученію судопроизводства, потому-что входъ въ архивы судебныхъ мѣстъ сопровожденъ съ большими затрудненіями. Въ замѣнъ подлинныхъ дѣлъ можемъ рекомендовать печатныя реляціи, которыя сообщены для студентовъ юридическихъ факультетовъ. Эти реляціи заимствованы изъ дѣлъ Общаго Собранія Правительствующаго Сената. Входъ въ архивы, впрочемъ, можно достигнуть легко, не отказываясь заниматься на-время безденежно въ судебномъ мѣстѣ. Въ такомъ случаѣ и легко познакомиться со всѣми возможными формами, между-тѣмъ, какъ число существующихъ

книгъ о формахъ незначительно, а содержаніе ихъ весьма неудовлетворительно [1]. Но при нынѣшнихъ претензіяхъ и требованіяхъ удовольствуемся только намекомъ о пользѣ подобнаго поступка.

Основаніемъ же всего ученія отечественнаго законодательства всегда послужитъ языкъ отечественный, обработываніе котораго есть долгъ всякаго ученаго. Это обработываніе, впрочемъ, особенно необходимо для правовѣдцевъ, потому-что наша терминологія законовѣдѣнія еще весьма недостаточна [2].

§ 6.

Литература россійскаго гражданскаго судопроизводства.

Изучая законы наши, мы убѣдимся въ превосходствѣ и точности ихъ, и не можемъ считать ихъ причиною иногда встрѣчающихся недостатковъ въ отправленіи правосудія, этой столь важной отрасли судопроизводства. Эти недостатки никогда не могутъ быть виною законодательства, а имѣютъ причиною, до-сихъ-поръ столь недостаточное, обработываніе этой отрасли законодательства. Только это недостаточное ученое обработываніе можетъ объяснить намъ, что и нынѣ еще, несмотря на превосходство нашихъ

[1] Полнѣйшія формы находимъ мы въ прибавленіяхъ къ Своду Законовъ.

[2] Напомнимъ здѣсь только о неопредѣлительно-переведенныхъ выраженіяхъ, какъ то: exceptio, temeritas litigii, juramentum in litem, satisdatio, litiscontestatio, litisdenunciatio, competentia forum, processus и т. д.

законовъ, часто примѣненіе законовъ весьма шатко. «Всуе законы писать, если ихъ не хранить».

Вотъ мудрыя слова Петра Великаго на зерцалѣ, во всѣхъ судебныхъ мѣстахъ находящемся. Неправильное примѣненіе законовъ, противъ котораго негодовалъ этотъ великій государь въ указѣ отъ 17 апрѣля 1722 года, можетъ быть только уничтожено учеными юристами. Но если и много писали о гражданскомъ судопроизводствѣ, то все-таки по-большей части недостаетъ еще ученаго обработыванія этого предмета.

Главнѣйшія сюда относящіяся сочиненія слѣдующія:

Дильтея, Изслѣдованіе юридическое о принадлежащемъ для суда мѣстѣ, о судебной власти, о должности судейской, о доказательствѣ судебномъ и проч. (1779 г.).

Его же, О дедукціяхъ судебныхъ (1781 г.).

Перхурова, Положительное изъясненіе законовъ (1795 г.).

Правикова, Грамматика юридическая (1803 г.).

Раткевича, Зерцало Правосудія (1805 г.).

Байкова, Бухгалтеръ, или указатель производства дѣлъ въ конкурсахъ (1806 г.).

Горюшкина, Описаніе судебныхъ дѣйствій (1807 г.).

Ремезова, Ручная книга (1808 г.).

Памятникъ для словесныхъ судовъ (1814 г.).

Хопылева, Систематическое собраніе россійскихъ законовъ (1817 г.).

Емельянова, Памятникъ для кабинета о гражданскомъ судопроизводствѣ (1822 г.).

Щедрина, Собраніе законовъ о судопроизводствѣ (1823 г.).

Васильева, Описаніе канцелярскаго порядка, наблюдаемаго въ Правительствующемъ Сенатѣ (1824 г.).

Өедорова, О формѣ присяги (1824 г.).

Хавскаго, Собраніе законовъ о судоустройствѣ и судопроизводствѣ гражданскомъ (1824 г.).

Радугина, Конспектъ занятій Уѣзднаго Суда (1827 г.).

Татаринова, Руководство къ скорому окончанію спорныхъ и безспорныхъ дѣлъ (1844 г.).

Дегая, Учебная книга россійскаго гражданскаго судопроизводства губерній и областей, на общихъ правахъ состоящихъ (1845 г.). Второе изданіе.

Руководство къ изученію формъ дѣлопроизводства. Составилъ К. З. (1854 г.).

Общія основанія русскаго дѣлопроизводства Вельдбрехта (1854 г.).

Кромѣ-того, имѣемъ еще различныя сочиненія *Максимовича, Чулкова, Правикова, Ушакова* и *Маркова*, подъ названіемъ *Указателей, Словарей, Памятниковъ* и *Стряпчихъ*.

Наконецъ, находимъ еще, по Своду Законовъ составленное, «Начертаніе Россійскаго Гражданскаго Судопроизводства въ юридической библіотекѣ» *Паливкина*.

При этомъ довольно-значительномъ количествѣ сочиненій о гражданскомъ судопроизводствѣ мы должны бы думать, что получимъ большое облегченіе

при изученіи россійскаго процесса. Но, при подробномъ расматриваніи этихъ трудовъ, находимъ, что изученіе ихъ ведетъ насъ только къ неудовлетворительнымъ результатамъ. Это, впрочемъ, еще не упрекъ и не порицаніе. Пока россійское судопроизводство не было еще наукой, а находилось въ рукахъ неюристовъ, только возможно было, чтó и сдѣлано, собрать всѣ роды матеріаловъ, чтобъ дать тѣмъ понятія о судопроизводствѣ. Эти занятія были гораздо затруднительнѣе до существованія Свода Законовъ, но за-то должны быть болѣе оцѣнены. Послѣ появленія Свода Законовъ, этого богатѣйшаго источника судопроизводства, обработываніе онаго приняло совсѣмъ другой видъ. Это ясно видно изъ трудовъ, вышедшихъ послѣ изданія Свода. И если эти труды не соотвѣтствуютъ еще во всѣхъ отношеніяхъ требованіямъ ученаго обработыванія судопроизводства, то причина тому необращеніе вниманія, при составленіи подобныхъ трудовъ, на главныя основанія общаго процесса.

Но, какъ бы то ни было — всякій, обработывающій ученымъ образомъ этотъ предметъ, оцѣнитъ стремленія своихъ предшественниковъ и постарается познакомиться съ ними, потому-что всякій предуготовительный трудъ послужитъ въ пользу при составленіи новаго сочиненія о какомъ-нибудь предметѣ.

Всѣ выше перечисленныя сочиненія послужатъ большимъ пособіемъ Исторіи Россійскаго Права, и въ этомъ отношеніи они весьма важны и полезны для изслѣдователей науки.

ОБЩАЯ ЧАСТЬ.

ДѢЙСТВУЮЩІЯ ЛИЦА ПРИ ИСПОЛНЕНІИ ЗАКОННОЙ ПОМОЩИ.

ГЛАВА ПЕРВАЯ.

О ГЛАВНЫХЪ ЛИЦАХЪ ПРИ ИСПОЛНЕНІИ ЗАКОННОЙ ПОМОЩИ.

ОТДѢЛЕНІЕ ПЕРВОЕ.

СУДЬЯ.

§ 1.

О способности къ судейской должности.

Подъ судьей разумѣемъ мы лицо, имѣющее власть, данную ему законами, разбирать, съ одной стороны, по предписаннымъ формамъ, спорныя дѣла, рѣшать ихъ по силѣ и разуму законовъ и исполнять самому это рѣшеніе, или блюсти, чтобъ оно было исполнено другими властями; а съ другой стороны, укрѣплять неспорныя, т.-е. на общемъ согласіи двухъ сторонъ основанныя дѣйствія [1], или, другими словами,

[1] Здѣсь надобно замѣтить, что судейская власть не распространяется на всѣ эти дѣйствія, которыя общимъ именемъ на-

придать этимъ дѣйствіямъ законное существованіе, такъ, что они уже не могутъ быть спорными.

По этому опредѣленію судьи надобно обратить вниманіе :

1. На способности его [1].

2) На ввѣренную ему власть.

Въ отношеніи способности его къ должности судья

зываются *актами*, потому-что акты пріобрѣтаютъ свое укрѣпленіе и другимъ путемъ или вовсе не нуждаются въ немъ.

Акты раздѣляются на 4 класса:

1) Акты, относящіеся къ недвижимому имуществу, которые совершаются крѣпостнымъ порядкомъ (ст. 1532 Свода Гражд. Законовъ, часть 1).

2) Акты, которые не совершаются крѣпостнымъ порядкомъ, но, по совершеніи, должны быть являемы для внесенія въ крѣпостныя книги (ст. 1533).

3) Акты, совершаемые у маклеровъ (ст. 1534).

4) Акты, совершаемые домашнимъ порядкомъ и принадлежащіе Словесному Суду (ст. 1535).

1) Способность къ судейской должности можетъ быть *законная*, *умственная* и *нравственная*. Оба вышеозначенные случаи принадлежатъ къ *законной* способности, о которой здѣсь только и можетъ быть рѣчь. Послѣднія же двѣ способности составляютъ предметъ особеннаго разсужденія. Онѣ относятся какъ до нравственнаго, такъ и до умственнаго направленія желающаго быть судьею. Положительное право принимаетъ невѣдѣніе законовъ препятствіемъ къ занятію судейской должности. Но судья не долженъ только знать, но и понимать законы, а по этому онъ долженъ быть правовѣдецъ, т.-е. имѣть ученое образованіе въ правовѣдѣніи. Далѣе, недостаточно, что по закону опредѣлены наказанія за преступленіе судейской власти. Необходимо, чтобъ судьями были лица, имѣющія также нравственную способность къ этой должности. Но къ этой принадлежатъ слѣдующія качества: безкорыстіе, безпристрастіе, свобода отъ предразсудковъ, человѣколюбіе, совѣсть, справедливость и чистота нравовъ. См. сочиненіе мое «Themis oder Rechtsstudium und Rechtspflege. Dorpat 1835. стр. 150—155».

можетъ быть совершенно неспособнымъ, или только въ частномъ случаѣ, по объявленному однимъ изъ тяжущихся подозрѣнію.

Совершенно неспособенъ къ судейской должности всякій, имѣющій физическій или гражданскій недостатокъ, считаемый такимъ по привычкѣ. Физическіе недостатки, между-прочимъ: глухота, нѣмота, сумашествіе и несовершеннолѣтіе. Касательно слѣпоты, замѣчателенъ римскій законъ l. 1. § 5. Dig. de postulando (3. 1.), по которому ослѣпнувшій въ должности судья не увольняется, а слѣпой не опредѣляется. Недостатокъ, считаемый такимъ по привычкѣ напр. женскій полъ. Гражданскіе недостатки находимъ мы поименно перечислено въ нашихъ законахъ.

Въ ст. 1190 устава о службѣ по опредѣленію отъ Правит. Св. Зак. т. III. и въ 62 ст. Свода основныхъ Законовъ извѣстное «curia debet nosse jura» принято правиломъ, потому что, по силѣ этихъ статей, никто не можетъ отговариваться невѣдѣніемъ закона. Въ ст. 8. того же устава и въ 34 и 86 ст. устава о службѣ по выборамъ, опредѣлено: что дворянинъ, имѣющій менѣе 21 года отъ-роду, не можетъ быть судьей. А въ 347 и 355 ст. того же устава опредѣлено для гражданъ, чтобъ они были не моложе 25 лѣтъ и имѣли въ городѣ капиталъ, съ котораго проценты не ниже 15 руб. сер.

Особые случаи, въ которыхъ судья, по объявленному подозрѣнію со стороны истца, или отвѣтчика, дѣлается неспособнымъ, т. е. устраняется отъ рѣ-

шенія дѣлъ, по нашимъ законамъ именно слѣдующіе:

По общему порядку судопроизводства.	*По коммерческимъ судамъ.*
1. Если судья имѣетъ собственное участіе въ дѣлѣ, подлежащемъ его сужденію (см l. 1. § 11. Dig. quando appellandum sit 49 4.)	
2. Если судья находится въ родствѣ, въ свойствѣ [1] или въ дружбѣ съ тяжущимся (см. l. ult. Cod. ne quis in sua causa 3. 5.)	Когда онъ или жена его находятся въ родствѣ съ тяжущеюся стороною до 4-ой степени, или въ свойствѣ до 2-ой.—
3. Если судья, родители его, жена или дѣти имѣли или имѣютъ тяжбу съ однимъ изъ тяжущихся. Тяжба примиреніемъ оконченная, въ уваженіе не пріемлется.	Когда членъ [2] суда состоитъ опекуномъ или попечителемъ одного изъ тяжущихся, или когда онъ можетъ быть по закону его наслѣдникомъ, или когда онъ управляетъ какимъ либо заведеніемъ, принадлежащимъ тяжущемуся, или находится съ нимъ въ товариществѣ.
4. Если судья у тяжущагося служилъ или вскормленъ былъ.	
5. Если ясно доказано будетъ, что судья бралъ съ одного изъ тяжущихся подарки, или договаривал-	

[1] Свойство пріемлется причиною къ отводу до внучатыхъ.

[2] Все постановленное здѣсь и въ слѣдующихъ статьяхъ о членѣ, относится также и къ предсѣдателю и его товарищу (ст. 1564 Свода Уст. Торг.).

ся взять оные чрез другаго, или когда доказано будетъ, что судья другимъ образомъ находилъ свою пользу.

6. Если судья имѣетъ въ другомъ судебномъ мѣстѣ дѣло однородное съ тѣмъ, которое подлежитъ его сужденію.

7. Если судья самъ имѣетъ дѣло въ другомъ судебномъ мѣстѣ, въ которомъ истецъ или отвѣтчикъ будутъ его судьею.

8. Если судья часто имѣетъ въ обществѣ съ истцомъ или отвѣтчикомъ тайное обхожденіе, или когда видѣли его часто *шептавшагося съ тяжущимся на ухо* (ст. 299 Св. Граж. Зак. часть 2)[1].

Когда тяжущійся имѣлъ съ нимъ прежде дѣло, бывшее въ разсмотрѣніи Уголовнаго суда, хотя бы то было за пять лѣтъ прежде тѣмъ, но не далѣе.

Когда членъ суда, или жена его, или ихъ родственники и свойственники въ означенныхъ степеняхъ имѣютъ какую-либо тяжбу въ другомъ судебномъ мѣстѣ, въ которомъ истецъ или отвѣтчикъ долженъ быть судьею или также когда они заимодавцы или должники того или другаго.

Когда членъ суда имѣетъ не примирительную вражду съ тяжущимся или находится въ тѣсной дружбѣ и пріязни съ его соперникомъ (ст. 1561 Св. Уст. Торг.).

Во всѣхъ этихъ случаяхъ, исключая 2-го, въ которомъ судья независимо отъ подозрѣнія тяжущихся самъ долженъ устранить себя отъ сужденія по дѣлу,

[1] Сверхъ означенныхъ причинъ подозрѣнія истецъ и отвѣтчикъ могутъ приводить и другія о которыхъ разумный судья самъ разсудить можетъ, потому-что законами всѣхъ оныхъ опредѣлить въ подробности невозможно (ст. 300).

судья самъ на себя подозрѣній не долженъ объявлять и отъ присутствія отрекаться, когда подозрѣній ни истецъ ни отвѣтчикъ не предъявляютъ (303 и 304 Св. Граж. Зак. часть 2.).

§ 2.

О власти судейской.

Подъ этой властью разумѣемъ мы власть, данную отъ Государя, какъ единственнаго въ государствѣ источника всѣхъ гражданскихъ властей, извѣстному лицу отправлять судейскую должность. Если власть должна имѣть законныя слѣдствія, то необходимо, что получившій эту власть былъ бы въ правѣ требовать:

«Что лица, подлежащія, по тяжебнымъ дѣ«ламъ, его кругу дѣйствій, обязаны искать «свое право именно у него, а не у другаго.»

§ 3.

О вѣдомствѣ суда. (Forum) [1].

Это право можемъ мы означать и словами, «*власть призывать къ суду*». Эта власть требуетъ, что каждый гражданинъ былъ бы подвѣдомственъ надлежащему судебному мѣсту. ~~Это судебное мѣсто называется *вѣдомствомъ* суда (forum). А власть судьи въ этомъ случаѣ *законной* (competentia), судья же~~

[1] Мы не имѣемъ въ русскомъ языкѣ слова, выражающаго въ точности латинское слово «Forum», а употребили здѣсь вмѣсто его слова «*подсудность*» и «*вѣдомство*».

~~дый гражданинъ былъ бы подвѣдомственъ подлежащему судебному мѣсту~~. Это судебное мѣсто называется *вѣдомствомъ* суда (forum), а власть судьи въ этомъ случаѣ—*законною* (competentia), судья же — *надлежащимъ* (judex competens). Вопросъ, когда судья именно надлежащій, рѣшается правиломъ, даннымъ законами, что истецъ долженъ начинать тяжбу и искъ въ томъ судѣ, которому подвѣдомъ отвѣтчикъ (ст. 202 Св. Гражд. Зак. часть 2. — l. 2. Cod. 3. 13 и l. ult. Cod. 3. 19).

Исключенія изъ этого правила заключаются въ ученіи о вѣдомствѣ суда, которое занимается перечисленіемъ и описаніемъ различныхъ раздѣленій вѣдомства. Эти раздѣленія объясняются изъ слѣдующаго:

Вѣдомство общее (forum commune, вѣдомство по вышеозначенному правилу) имѣетъ противное въ вѣдомствѣ частномъ (forum singulare). А это послѣднее раздѣляется на:

1. Привилегированное вѣдомство (forum privilegiatum).
2. Вѣдомство по предмету тяжбы (forum causae).
3. Вѣдомство по мѣстопребыванію тяжущихся (forum loci).

Вѣдомство по мѣстопребыванію тяжущихся раздѣляется на:

1. Вѣдомство по мѣсту заключенія договора (forum contractus).
2. Вѣдомство по мѣсту спорнаго предмета (forum rei sitae).

3. Вѣдомство по мѣсту управленія спорнымъ предметомъ (forum gestae administrationis).
4. Вѣдомство по мѣсту наложенія ареста и запрещенія (forum arresti et sequestri).
5. Вѣдомство по мѣсту преступленія и взятія подъ стражею (forum delicti commissi et deprehensionis).

Что касается до вѣдомства вообще, не обращая вниманія на эти подраздѣленія, то важны особенно слѣдующія три правила:

1. Тяжба и искъ должны быть вчинаемы въ надлежащемъ судѣ первой степени[1], исключая того случая, когда предметъ тяжбы или иска особенно принадлежитъ суду второй степени[2] (ст. 203 Св. Гражд. Зак. часть 2).
2. Судебное мѣсто не можетъ входить въ разсмотрѣніе дѣлъ, ему непринадлежащихъ и къ вѣдомству другаго суда относящихся (ст. 206).
3. Искъ отвѣтчика на истцѣ, называемый *встрѣчнымъ* (reconventio), разбирается въ томъ судѣ, гдѣ предъявленъ на него искъ его соперникомъ; развѣ дѣло, по роду своему, принадлежать будетъ какому-либо особенному вѣдомству (ст. 208).

[1] Первую степень Суда составляютъ Уѣздные и Окружные Суды, Городовые Магистраты и Ратуши, Суды Надворные (въ столицахъ) (ст. 204).

[2] Вторую степень Суда составляютъ Палаты Гражданскаго Суда, Губернскіе Суды и мѣста, имъ равныя; высшую же тсепень составляетъ Правительствующій Сенатъ (ст. 204).

Разсматривая же вѣдомство въ своихъ особенныхъ видахъ, привилегированное вѣдомство заключается въ томъ, что извѣстныя лица подвѣдомственны только извѣстнымъ судебнымъ мѣстамъ первой или второй степени, или что извѣстныя лица не подвѣдомственны судамъ первой степени, но уже въ первой степени подлежатъ высшимъ судебнымъ мѣстамъ. Въ такомъ отношеніи мы у насъ не встрѣчаемъ такой подсудности, потому-что всѣ сословія, исключая мѣщанъ и купцовъ, подвѣдомственны уѣзднымъ судамъ. А что мѣщане, купцы и дворяне, платящіе въ гильдію, подлежатъ магистратамъ и ратушамъ, не есть привилегія, но основано на сущности отношеній лицъ и спорныхъ предметовъ (4026 и 4534 ст. Св. Зак. Губ. Учрежд.).

Что касается до *вѣдомства по предмету тяжбы* т.-е., подсудности извѣстныхъ спорныхъ дѣлъ извѣстнымъ судамъ, то, по нашимъ законамъ, это вѣдомство бываетъ въ слѣдующихъ случаяхъ:

1. Въ спорахъ о межеваніи *вѣдомство по предмету тяжбы* — временныя межевыя Конторы и Коммиссіи (ст. 6 Св. Зак. Меж.)
2. Въ спорахъ о торговыхъ и кредитныхъ обстоятельствахъ — Коммерческій Судъ (ст. 1300 Св. Зак. Торг. Учр.).
3. Въ дѣлахъ конкурса — особо учреждаемое для этого Конкурсное Управленіе.

Что касается до различныхъ видовъ *вѣдомства по мѣстопребыванію тяжущихся*, и притомъ сначала до *вѣдомства по мѣсту заключенія договора*,

то найдемъ въ нашихъ законахъ ст. 11 и слѣд. Св. Гражд. Зак. часть 2 слѣдующія постановленія:

1. Закладныя на недвижимыя имущества, по просрочкѣ ихъ, предъявляются ко взысканію въ надлежащее судебное мѣсто той губерніи, гдѣ состоитъ заложенное имѣніе.
2. Закладныя на движимое имущество и домовыя заемныя письма съ закладомъ сего же имущества, представляются ко взысканію, исключая означенныхъ въ слѣдующемъ пунктѣ случаевъ, въ Палату Гражданскаго Суда, или Уѣздный Судъ того города, гдѣ закладчикъ имѣетъ домъ и жительство; а буде сего нѣтъ, то гдѣ по уѣзду недвижимое имущество за нимъ состоитъ, если не означены въ самой закладной именно тотъ городъ и Палата или Уѣздный Судъ, куда, въ случаѣ незаплаты на срокъ заимодавцу, надлежитъ представить обязательство и закладъ къ установленному взысканію.
3. Закладныя и домовыя заемныя письма съ закладомъ движимаго имущества, данныя отъ купцовъ и мѣщанъ, предъявляются ко взысканію въ городовые Магистраты и Ратуши.
4 Крѣпостныя и домовыя заемныя письма безъ заклада и счеты, подписанные должникомъ, а равно требованія присутственныхъ мѣстъ и должностныхъ лицъ о взысканіяхъ, слѣдующихъ въ пользу казны, предъявляются для взысканія, какъ и всѣ вообще безспорныя обязательства, городскимъ и земскимъ поли-

ціямъ, по мѣсту жительства отвѣтчика, или по нахожденію его имѣнія. Но если должникъ имѣетъ пребываніе въ другой губерніи, а заимодавецъ, будучи обязанъ службою, не можетъ самъ туда явиться: въ семъ случаѣ заемное письмо должно быть представлено заимодавцемъ ко взысканію въ Губернское Правленіе той губерніи, гдѣ сей послѣдній состоитъ на службѣ, а оно относится, съ требованіемъ взысканія, въ городскую или земскую полицію по мѣстопребыванію отвѣтчика [1].

5. Если взысканіе распространяется на имущества, состоящія въ разныхъ городахъ или уѣздахъ: тогда оно производится мѣстами исполнительными подъ наблюденіемъ и распоряженіемъ Губернскихъ Правленій.

6. По всѣмъ договорамъ и обязательствамъ письменнымъ, между частными лицами заключеннымъ, когда отвѣтчикъ находится въ С. Петербургѣ, жалобы на него въ неисполненіи обязательствъ поступаютъ въ Управу Благочинія, на основаніи ея Учрежденія (Св. Зак. Учр. Губ. ст. 4222).

7. Если поступитъ обязательство ко взысканію на лицо, принадлежащее къ иностранному посольству, то дѣлается отношеніе къ Министерству Иностранныхъ Дѣлъ, отъ коего за-

[1] Особыя правила о порядкѣ взысканія по долговымъ обязательствамъ и другимъ безспорнымъ дѣламъ между обывателями Финляндскихъ губерній и лицами, проживающими въ имперіи изложены въ III книгѣ Свода Гр. Зак. ч. 2.

висятъ дальнѣйшія по сему предмету настоянія объ удовлетвореніи [1].

Второе подраздѣленіе *вѣдомства по мѣстопребыванію тяжущихся*, а именно *вѣдомство по мѣсту спорнаго предмета* опредѣляется изъ самаго названія. Въ выборѣ надлежащаго судебнаго мѣста нельзя ошибаться, потому-что это не можетъ быть другое, какъ судебное мѣсто, которому подвѣдомо имущество, въ спорѣ состоящее (ст. 657 Св. Гр. Зак. ч. 2). Но если имѣнія находятся въ разныхъ уѣздахъ или губерніяхъ, то дѣла о недвижимыхъ имѣніяхъ, находящихся въ разныхъ уѣздахъ одной губерніи, начинаются въ Палатѣ Гражданскаго Суда, дѣла же о недвижимыхъ имѣніяхъ, лежащихъ въ разныхъ губерніяхъ, производятся въ Гражданской Палатѣ, которой-либо изъ тѣхъ губерній, по избранію самихъ тяжущихся; а въ случаѣ между ними несогласія, или каковыхъ противорѣчій, въ одной той губерніи, въ которой бо́льшее количество имѣнія состоитъ (ст. 660 и 661).

Слѣдующее подраздѣленіе, а именно: *вѣдомство по мѣсту управленія спорнымъ предметомъ* можетъ быть троякое, смотря, какими властями учреждено было управленіе, составляющее предметъ иска, а именно:

1. Дворянская Опека.
2. Сиротскій Судъ.

[1] Жалобы о нарушеніи духовными лицами православнаго исповѣданія обязательствъ, а равно и просьбы о побужденіи этихъ лицъ къ уплатѣ безспорныхъ долговъ, должны быть приносимы епархіальному начальству (ст. 19 Св. Гр. Зак. ч. 2)

3. Россійскіе консулы въ иностранныхъ державахъ.

Дворянская Опека только тогда вѣдомство по мѣсту управленія спорнымъ предметомъ, если опекуны, отдающіе отчетъ, опредѣлены ею; но если они назначены Сиротскимъ Судомъ, то этотъ последній вѣдомство по мѣсту управленія спорнымъ предметомъ для отдачи отчетовъ опекуновъ (259, 286—290 ст. Св. Гражд. Зак. часть 1).

Дѣйствія россійскихъ консуловъ за границею состоятъ въ томъ, что они исполняютъ обязанности опекуновъ надъ находящимися тамъ несовершеннолѣтними наслѣдниками россійскихъ подданныхъ (ст. 297 того же тома)[1].

Въ заключеніе поговоримъ еще о *вѣдомствѣ по мѣсту наложенія ареста и запрещенія*, потому-что *вѣдомство по мѣсту преступленія и взятію подъ стражею* принадлежитъ уголовному судопроизводству. О первомъ замѣтимъ слѣдующее: арестъ на движимое имущество налагается Губернскимъ Правленіемъ, по требованію правительственныхъ или судебныхъ мѣстъ[2], и разрѣшается по отношенію

[1] Всѣ дѣла же, касающіяся до защищенія правъ на имущества малолѣтныхъ, равнымъ образомъ и удовлетвореніе обидъ, вознагражденіе убытковъ и ущербовъ, нанесенныхъ малолѣтнему — подлежатъ вѣдомству общихъ судебныхъ мѣстъ; на обязанность же опекуновъ возложено представительство въ судебныхъ мѣстахъ вмѣсто малолѣтнаго по всѣмъ подобнымъ дѣламъ (ст. 265, 274 и 282 Свода Гр. Зак. ч. 1)

[2] С. Петербургской Управѣ Благочинія предоставлено наложеніе ареста на имущества, въ С. Петербургѣ находящіяся (ст. 1844 прим. Св. Гр. Зак. ч. 2).

того мѣста, отъ коего вступило требованіе о его наложеніи (ст. 1844 и 1848 Св. Гражд. Зак. часть 2). Это присутственное мѣсто, въ семъ случаѣ и *вѣдомство по мѣсту наложенія ареста. Вѣдомство по мѣсту наложенія запрещенія же* всегда или Дворянская Опека или Сиротскій Судъ, смотря по званію владѣльца имѣнія, потому-что когда, по взысканію или запрещенію распоряжать имѣніемъ, вслѣдствіе требованія правительственныхъ или судебныхъ мѣстъ, имѣніе подлежать будетъ Опекѣ, съ устраненіемъ владѣльца отъ управленія, въ силѣ 1849 ст. Св. Гражд. Зак. часть 2, имѣніе поступаетъ въ вѣдомство Дворянской Опеки или Сиротскаго Суда.

Въ заключеніе сего параграфа скажемъ еще нѣсколько словъ о сущности производства дѣлъ безспорныхъ, о взысканіяхъ по обязательствамъ и переходѣ ихъ въ спорныя, въ судопроизводство въ строгомъ смыслѣ, потому-что перечисленные нами виды вѣдомства суда относятся къ производству всѣхъ дѣлъ гражданскихъ вообще.

По нашимъ законамъ находимъ мы объ этомъ предметѣ слѣдующія постановленія:

Нарушенное право гражданское возстановляется: въ дѣлахъ безспорныхъ, непосредственнымъ приложеніемъ закона и приведеніемъ его въ исполненіе; когда же дѣло не безспорно, тогда законъ прилагается и право возстановляется посредствомъ суда. Первый порядокъ возстановленія правъ гражданскихъ именуется *порядкомъ исполнительнымъ*;

второй — *порядкомъ судебнымъ* (ст. 1 Св. Гражд. Зак. часть 2)[1].

Производство всякаго безспорнаго дѣла[2] начинается подачею просьбы въ полицію (городскую или земскую); порядокъ же этого производства находимъ мы подробно изложенъ въ 1 книгѣ Свода Гражд. Законовъ, часть 2.

Если же при производствѣ безспорнаго дѣла въ полиціи произойдетъ споръ, основанный на доказательствахъ, то дѣло не подлежитъ уже рѣшенію полиціи, но поступаетъ въ судъ первой степени по принадлежности. Какія именно доказательства и возраженія противъ различныхъ родовъ безспорныхъ дѣлъ допускаются и даютъ дѣлу свойство спорнаго дѣла, суду подлежащаго, подробно изложено во 2 книгѣ вышеозначеннаго Свода.

[1] Порядокъ исполнительный въ дѣлахъ безспорныхъ, по главному дѣйствію въ немъ полицейскаго управленія, именуется иногда въ законахъ порядкомъ *полицейскимъ*; а поелику порядку этому присвоены отчасти и судебныя формы, онъ именуется иногда и *полицейскимъ судомъ*. Судебный же порядокъ, въ отличіе отъ исполнительнаго, именуется въ этомъ случаѣ *формальнымъ судомъ* (п. им. 2 къ той же статьѣ).

[2] Безспорныя дѣла бываютъ:

1. Между частными лицами, и
2. Между казною и частными лицами.

Къ первому роду принадлежатъ: удовлетвореніе по обидамъ, ущербамъ и завладѣніямъ имуществъ, взысканія по всѣмъ родамъ обязательствъ. Ко второму роду принадлежатъ: нарушенія правъ казны (неплатежъ государственныхъ податей, пошлинъ и разнаго рода сборовъ, завладѣніе казеннаго имущества и неисполненіе заключенныхъ съ казною обязательствъ), притязанія частныхъ лицъ къ казнѣ (по завладѣнію, по неисполненію договоровъ и по неправильному взысканію въ пользу казны разныхъ сборовъ).

ОТДѢЛЕНІЕ ВТОРОЕ.

О ТЯЖУЩИХСЯ СТОРОНАХЪ.

§ 4.

Объ истцѣ.

Хотя и всякій можетъ, какъ за себя, такъ и за другаго начинать дѣло, но все-таки есть лица, непользующіяся этимъ правомъ или во все или по извѣстнымъ обстоятельствамъ [1]. Всѣ дѣла, слѣдова-

[1] Сюда принадлежатъ:

1) Права казны, которыя защищаются въ судебныхъ мѣстахъ тѣми мѣстами, въ вѣдѣніи которыхъ находятся казенныя имущества. Ходатайство въ судебныхъ мѣстахъ по дѣламъ казны возлагается на губернскихъ стряпчихъ казенныхъ дѣлъ, стряпчихъ Палатъ Государственныхъ Имуществъ, окружныхъ начальниковъ и уѣздныхъ стряпчихъ.
2) Права удѣльнаго вѣдомства охраняются въ судебныхъ мѣстахъ Департаментомъ Удѣловъ. Ходатайство по дѣламъ этимъ въ судебныхъ мѣстахъ возлагается на удѣльныхъ стряпчихъ, а въ губерніяхъ, гдѣ нѣтъ Удѣльныхъ Конторъ, на губернскихъ и уѣздныхъ стряпчихъ.
3) Общества, монастыри, церкви и архіерейскіе домы не иначе могутъ предстать на судъ, какъ чрезъ уполномоченныхъ ими къ тому повѣренныхъ; защита же правъ ихъ и ходатайство по дѣламъ ихъ, возлагается на стряпчихъ губернскихъ и уѣздныхъ.
4) По дѣламъ государственныхъ крестьянъ, относящимся къ общественному, а не къ частному кого-либо изъ нихъ имуществу, ходатайствуютъ стряпчіе Палатъ Государственныхъ Имуществъ и окружные начальники. Впро-

тельно, начинаемыя подобными лицами, сами собою ничтожны. Не довольно еще, что тяжущіяся стороны имѣли право на вчинаніе иска, но искъ долженъ быть всегда вчиненъ и лицомъ, до котораго

чемъ стряпчій Палаты Государственныхъ Имуществъ вообще ходатай и защитникъ всѣхъ подвѣдомственныхъ Палатѣ крестьянъ, которые обратятся къ нему съ просьбами, но лишь въ дѣлахъ по спорамъ ихъ съ лицами другихъ состояній или вѣдомствъ; въ тяжбахъ же ихъ между собою, производящихся въ губернскихъ и уѣздныхъ судебныхъ мѣстахъ, стряпчій имѣетъ только право настаивать о скорѣйшемъ рѣшеніи дѣла.

5) По дѣламъ удѣльныхъ крестьянъ, по всѣмъ безъ изъятія, имѣютъ ходатайство Удѣльные Стряпчіе.

6) За крѣпостныхъ людей предоставляется право искать и отвѣчать, во всѣхъ гражданскихъ дѣлахъ, ихъ помѣщикамъ; но съ дозволенія ихъ крѣпостные люди могутъ искать и отвѣчать на судѣ и сами за себя.

7) Дѣла людей, отъискивающихъ свободы, поручаются ходатайству и защитѣ Губернскихъ Прокуроровъ.

8) Ходатайство по дѣламъ военныхъ поселянъ и по дѣламъ половниковъ, водворенныхъ на земляхъ владѣльческихъ въ Вологодской губерніи возлагается также на Губернскихъ Прокуроровъ и Стряпчихъ.

9) Мѣсто малолѣтныхъ, безумныхъ и сумасшедшихъ, надъ которыми учреждена опека, заступаютъ въ судѣ опредѣленные къ нимъ опекуны и попечители.

10) Лица, содержащіяся подъ стражею, которыя по окончательному приговору еще не лишены гражданскихъ правъ, могутъ не токмо чрезъ повѣренныхъ производить тяжбы, быть истцами и отвѣтчиками, но и сами составлять нужныя для этого бумаги, съ тѣмъ токмо ограниченіемъ: а) чтобы бумаги эти единственно до имѣнія и до личныхъ ихъ правъ относились и б) чтобы не иначе онѣ были отправляемы, куда слѣдуетъ, какъ по разсмотрѣніи ихъ въ уѣздныхъ городахъ уѣзднымъ стряпчимъ, а въ губернскихъ городахъ — губернскимъ проку-

онъ касается. Судебныя дѣйствія начинаются по просьбѣ *истца* и всѣ тяжущіяся, безъ различія званій и чиновъ, пользуются судомъ равнымъ, справедливымъ и безотлагательнымъ (ст. 162, 164 Св. Гр. Зак. часть 2). *Истецъ* есть тотъ, кто отыскиваетъ свое право, или ищетъ что-либо на другомъ, поданнымъ о томъ въ судъ прошеніемъ (ст. 160). Никто не можетъ быть принужденъ вчинать искъ, но можно невчинаніемъ иска потерять спорное право, а кромѣ того есть лица и должности, обязанныя по законамъ вчинать иски (ст. 178 по 182 и 197 того же тома).

Каждый свободно пользующійся своими правами, можетъ быть истцомъ; но запрещается давать Судъ:

1. Дѣтямъ противу родителей, исключая дѣлъ объ имуществѣ, которыя подлежатъ разбирательству Совѣстнаго Суда (ст. 175 п. 1 и 1216 того же тома и 2449 Св. Общ. Учр. Губ.)
2. Крѣпостнымъ людямъ противъ своихъ помѣщиковъ, кромѣ дѣлъ объ отъисканіи законной свободы отъ укрѣпленія (ст. 175 п 2).

Тяжба и искъ смертію тяжущихся не прекращается. Наслѣдники истца могутъ продолжать начатый искъ и предъявленный споръ. Съ отреченіемъ же отъ наслѣдства прекращается и право быть истцомъ (ст 176 и 177).

Если имѣющій право участвовать въ тяжбѣ (litis-consors), при производствѣ оной не предъявитъ иска, то тѣмъ онъ не лишается права начать дѣло на

рором, и чрезъ ихъ посредство (ст. 164 по 174 Св. Граж. Зак. ч. 2).

законном основаніи впослѣдствіи до истеченія опредѣленныхъ сроковъ и земской давности (ст. 183).

§ 5.

Объ отвѣтчикѣ.

Отвѣтчикъ есть тотъ, кто долженъ дать въ судѣ отвѣтъ на поданное истцомъ прошеніе (ст. 160). Отвѣтчикъ различается отъ истца тѣмъ, что онъ, можетъ быть законами принужденъ продолжать тяжбу, хотя бы онъ и не хотѣлъ.

Хотя вообще истецъ и отвѣтчикъ имѣютъ равное право требовать одинаковое рѣшеніе, но все-таки, въ случаѣ сомнительныхъ доказательствъ, особенно, если истцу слѣдовало доказать, отвѣтчикъ освобождается отъ суда и оправдывается.

ГЛАВА ВТОРАЯ.

О ПОСТОРОННИХЪ ЛИЦАХЪ ПРИ ИСПОЛНЕНІИ ЗАКОННОЙ ПОМОЩИ.

§ 6.

1. *Со стороны тяжущихся сторонъ.*

Всякій тяжущійся, который можетъ быть по закону истцомъ и отвѣтчикомъ, можетъ для веденія своего дѣла выбрать себѣ повѣреннаго (ст. 184 Св. Гр. Зак. часть 2).

А повѣренными могутъ быть вообще всѣ тѣ, кончмъ закономъ это именно не воспрещено (ст. 185). Повѣренными не могутъ быть:

1. Малолѣтные.
2. Духовныя особы вообще, равно не допускаются и проповѣдники евангелическо-лютеранскаго исповѣданія къ хожденію по тяжебнымъ и другимъ суднымъ дѣламъ, некасающимся ихъ семействъ или ихъ самихъ.
3. Монахи и монахини.
4. Чиновники: а) вообще на службѣ состоящіе, въ тѣхъ мѣстахъ, гдѣ они при должностяхъ находятся; б) служащіе въ Сибири, равно жены ихъ и члены ихъ семействъ, по тѣмъ горнымъ и золотымъ промысламъ, которые имъ самимъ воспрещены; в) служащіе въ канцеляріяхъ Правительствующаго Сената: они не могутъ быть ходатаями по производящимся въ какомъ бы то ни было мѣстѣ или вѣдомствѣ частнымъ дѣламъ, кромѣ своихъ собственныхъ, и то не иначе, какъ по письменному разрѣшенію начальства; въ чемъ они, за исключеніемъ однихъ оберъ-прокуроровъ, обязуются подписками.
5. Люди всякаго сословія, которые бывъ, преданы суду за преступленія, подвергающія лишенію правъ состоянія, или отдачѣ въ солдаты, или ссылкѣ въ Сибирь и публичныя работы, освобождены отъ этого наказанія по Всемилостивѣйшимъ Манифестамъ, или же остались неоправданными за прекращеніемъ дѣлъ по силѣ этихъ манифестовъ: эти лица не могутъ быть повѣренными, доколѣ не оправдаются по суду.

6. Люди, лишенные по суду добраго имени, хотя бы они и не были лишены всѣхъ правъ состоянія.
7. Люди, подвергшіеся по суду за уголовныя преступленія тѣлеснымъ наказаніямъ, хотя бы они и не были исключены изъ городскихъ и сельскихъ обществъ, въ которыхъ до суда находились.
8. Чиновники и канцелярскіе служители, выключенные изъ службы за преступленія по оной и за дурное поведеніе.
9. Лица, состоящія подъ надзоромъ полиціи и всѣ тѣ, которымъ за противозаконные поступки именно отъ правительства хожденіе по дѣламъ запрещено (195 ст. того же тома).

Никто не имѣетъ исключительнаго права быть повѣреннымъ, и поэтому у насъ не существуетъ сословія адвокатовъ (стряпчихъ), потому-что чиновники, назначаемые правительствомъ, подъ этимъ названіемъ, въ коммерческихъ судахъ не то, что разумѣется подъ «адвокатами» см. Св. Зак. Т. XI кн. IV. ст. 1291 по 1299 назначеніе присяжныхъ стряпчихъ въ коммерческихъ судахъ[1]. Уполномочіе на хожденіе по дѣламъ тяжебнымъ и исковымъ совершается посредствомъ довѣренности, которую вѣритель даетъ упол-

[1] Только въ остъ-зейскихъ губерніяхъ встрѣчаемъ мы у насъ сословіе адвокатовъ, изъ юристовъ, которые, для принятія въ это сословіе, обязаны выдержать опредѣленное испытаніе. Они только имѣютъ исключительное право веденія дѣлъ въ присутственныхъ мѣстахъ. О необходимости существованія адвокатовъ вообще, говорилъ авторъ уже подробно въ своемъ сочиненіи: «Themis» Dorpat 1835 стр. 250 и 251.

помоченному въ видѣ акта, называемаго *вѣрющимъ письмомъ* (ст. 186). Вѣрющее письмо должно быть дано на узаконенной гербовой бумагѣ, съ надлежащимъ засвидѣтельствованіемъ въ судѣ (ст. 187 и 1785). Передача довѣренности позволена только, если повѣренный къ тому уполномоченъ отъ своего довѣрителя и должна быть писана на особомъ гербовомъ листѣ, съ надлежащимъ засвидѣтельствованіемъ въ судѣ (ст. 187).

Словесныя довѣренности недѣйствительны, кромѣ тѣхъ, которыя даются:

1. Для приложенія руки къ какой-либо бумагѣ, когда вѣритель, за неумѣніемъ грамоты, самъ не можетъ подписать оной.
2. На подачу, то есть доставленіе, въ судъ какой-либо просьбы. Для этого достаточно означить въ рукоприкладствѣ подъ просьбой, что подать оную довѣряется такому-то лицу (ст. 188).

По нашимъ законамъ предстательство за частныя лица не вѣрено вообще, особенно для того опредѣленнымъ ходатаямъ; но для защищенія казеннаго интереса опредѣлены особые чиновники (стряпчіе, опредѣленные закономъ). Эти чиновники именно: стряпчіе по дѣламъ Государственныхъ Имуществъ, губернскіе стряпчіе казенныхъ дѣлъ, уѣздные стряпчіе и окружные начальники Государственныхъ Имуществъ. Обязанности этихъ чиновниковъ опредѣлены подробно въ Сводѣ Законовъ Общихъ Губернскихъ Учрежденій. О вѣрющихъ письмахъ и довѣренностяхъ находимъ мы точныя опредѣленія *во*

2 главѣ IV раздѣла IV книги Св. Гражд. Законовъ часть 1. Ссылаемся здѣсь только на законъ, потому-что этотъ предметъ, понастоящему, не принадлежитъ къ ученію о процессѣ.

Изъ того, что повѣренными могутъ быть вообще всѣ тѣ, которымъ закономъ это именно не запрещено, явствуетъ, что мы не имѣемъ ходатаевъ, въ строгомъ смыслѣ слова, а только уполномоченныхъ. Кромѣ вышеизложенныхъ случаевъ, въ которыхъ вовсе запрещено давать довѣренности, выдача оныхъ ограничена 2298 по 2307 ст. Свода Гражд. Зак. часть 1. Здѣсь не перечисляемъ этихъ случаевъ, потому-что они не имѣютъ вліянія на веденіе спорныхъ дѣлъ.

Для избѣжанія подлога вѣрющихъ писемъ предписано законами:

1. При засвидѣтельствованіи вѣрющаго письма, присутственное мѣсто должно наблюдать, чтобъ оное не было подложное, и свидѣтельствовать его токмо въ томъ, что оно подписано подлинно рукою довѣрителя, или, при неумѣніи его грамотѣ, по волѣ и приказанію его, другимъ лицомъ (ст. 2308 того же тома).
2. Для этого вѣрющее письмо должно быть предъявлено къ засвидѣтельствованію самимъ довѣрителемъ лично. Если онъ присутственному мѣсту не извѣстенъ, то оно должно удостовѣриться, что предъявитель подлинно то самое лице, отъ имени коего вѣрющее письмо составлено (ст. 2309).
3. Если довѣритель не можетъ предъявить вѣ-



рющаго письма къ засвидѣтельствованію самъ, то дозволяется ему сдѣлать предъявленіе и чрезъ другое лицо; но въ этомъ случаѣ присутственное мѣсто должно удостовѣриться спросомъ довѣрителя на дому о томъ, отъ него ли составлено вѣрющее письмо. Частнымъ золотопромышленикамъ и ихъ управляющимъ дозволяется, во время нахожденія на пріискахъ, предъявлять вѣрющія письма къ засвидѣтельствованію надлежащаго присутственнаго мѣста и чрезъ другое лицо; но въ этомъ случаѣ подпись руки вѣрителя должна быть удостовѣрена мѣстнымъ горнымъ исправникомъ (2310 ст.)

4. Всякое злоупотребленіе, которое можетъ произойти отъ недостатка предосторожностей въ распоряженіи присутственныхъ мѣстъ, въ отношеніи свидѣтельствованія вѣрющихъ писемъ, остается на непосредственной тѣхъ мѣстъ отвѣтственности (ст. 2311).

§ 7.

2. *Со стороны судебнаго мѣста.*

Къ постороннимъ лицамъ [1] при исполненіи законной помощи, со стороны судебнаго мѣста, при-

[1] Лица эти считаются посторонними при исполненіи законной помощи, потому-что не имѣютъ никакого вліянія на исполненіе оной, т.-е. на рѣшеніе дѣлъ. Изъ нихъ секретарь, хотя и имѣетъ голосъ при рѣшеніи дѣлъ, но только совѣщательный и поэтому, при рѣшеніи дѣлъ, можно назвать эти лица посторонними.

надлежатъ лица, составляющія канцелярію и служители. Канцелярія присутственныхъ мѣстъ составляется изъ секретарей, столоначальниковъ, протоколистовъ, регистраторовъ и канцелярскихъ служителей по штату. Каждое изъ этихъ лицъ чиновникъ извѣстнаго чина, смотря по занимаемому мѣсту, и имѣетъ опредѣленныя свои занятія (ст. 61 Св. Учр. Губ.)

Всѣ эти занятія, вмѣстѣ взятыя, составляютъ обязанность канцеляріи, которая заключается въ томъ, что канцелярія должна повѣрить и разсмотрѣть всѣ ли составляющіе дѣло акты и принадлежащія къ нему бумаги дѣйствительно на лицо и въ надлежащемъ ли они порядкѣ. Вмѣстѣ съ этимъ поставляется ей въ обязанность, пріуготовляемое къ слушанію дѣло объяснять всѣми потребными къ тому обстоятельствами и—по собраніи нужныхъ справокъ, дополненій и объясненій, разсмотрѣніи оныхъ и соображеніи съ дѣломъ-составлять изъ онаго выписку или докладную записку. Кромѣ того, канцелярія занимается отправленіемъ дѣлъ послѣ окончательнаго рѣшенія, куда слѣдуетъ, храненіемъ въ надлежащемъ порядкѣ всего того, что по дѣламъ должно оставаться въ судебныхъ мѣстахъ, переписываніемъ всѣхъ бумагъ исходящихъ и веденіемъ протокола [1], реестровъ и книгъ, принадлежащихъ судебному мѣсту.

[1] Протоколъ означаетъ книгу, въ которой записывается перечень или главныя статьи дѣла или дѣянія. Хорошо веденный протоколъ пользуется, пока противное не доказано, по-

Для лучшаго обозрѣнія дѣйствій канцеляріи разсмотримъ предметы этихъ дѣйствій отдѣльно:

1. Настольный реестръ.
2. Журналъ.
3. Отдѣльные протоколы.
4. Изготовленіе, по рѣшенію, нужныхъ исходящихъ бумагъ.
5. Вѣдомости и реестры.
6. Веденіе различныхъ книгъ для записки денежныхъ суммъ.
7. Роспись о дѣлахъ, остающихся нерѣшенными.
8. Опись архива.

Что касается сначала до настольнаго реестра, то замѣтимъ: всѣ входящія бумаги, по вскрытіи и пріемѣ оныхъ, помѣчаются секретаремъ. Помѣта состоитъ въ означеніи на бумагѣ мѣсяца и дня вступленія оной (ст. 11 Св. Учр. Губ.). Вступившія бумаги вносятся въ реестръ входящихъ[1]. По запискѣ въ реестръ входящихъ бумаги распредѣляются между чиновниками, къ производству которыхъ каждая изъ нихъ по роду своему принадлежитъ, и по очереди ихъ вступленія вносятся въ настольный реестръ, который во всякое время долженъ быть открытъ всѣмъ членамъ. Настольные реестры содержатся для отмѣтокъ о всемъ томъ, что по каждому дѣлу учинено: изъ нихъ должно быть

крайней-мѣрѣ тремя свидѣтелями, или достовѣрными актами, публичнымъ довѣріемъ.

[1] Этотъ реестръ особенность нашихъ канцелярскихъ дѣйствій и не существуетъ въ иностранныхъ присутственныхъ мѣстахъ.

видно, когда какое дѣло поступило, въ какой очереди состоитъ къ слушанію и когда оное дѣйствительно выслушано, резолюція, когда указы посланы и рѣшеніе учинено (ст. 112 по 120 Св. Учр. Губ.)

О журналѣ замѣтимъ слѣдующее: въ силѣ 160 ст. Св. Учр. Губ. журналъ повседевная записка о всѣхъ дѣйствіяхъ присутственнаго мѣста. Журналъ пишется по данной, указомъ 14 іюля 1753 года, формѣ. Рѣшеніе записывается въ журналъ съ означеніемъ силы приказанія именно, и съ такою ясностію, чтобъ, при сочиненіи приговора, оставалось только подкрѣпить оное обстоятельствами дѣла и принадлежащими къ тому законами (ст. 163 того же тома). Подробныя опредѣленія о журналѣ находимъ мы отъ 161 по 174 ст. Св. Учр. Губ.

Отъ журнала должны различать протоколъ. Протоколъ составляется на основаніи журнала по каждому дѣлу и долженъ содержать въ себѣ краткую записку изъ дѣла, справку, законы и рѣшеніе (ст. 174, 175 Св. Учр. Губ.). Веденіе журнала — дѣло механическое, потому-что дѣлается по установленной формѣ; составленіе же протокола, напротивъ, требуетъ привычку и ловкость въ обзорѣ дѣла, чтобъ выбрать изъ него только что̀ надобно, не впускаясь въ лишнюю пространность. Чтеніе хорошо веденныхъ дѣлъ наилучшее средство изучать составленіе протоколовъ.

Четвертый предметъ дѣйствій канцеляріи — изготовленіе по рѣшенію нужныхъ исходящихъ бумагъ. Исходящія бумаги изготовляются не иначе, какъ на основаніи протокола, или, когда онъ не составленъ,

на основаніи журнала; въ обоихъ же случаяхъ въ точной силѣ содержанія постановленнаго о нихъ рѣшенія. Исходящія бумаги должны быть составлены со всею возможною ясностію и точностію и должны содержать всѣ нужныя къ дѣлу свѣдѣнія, дабы не дать повода къ вопросамъ и недоразумѣніямъ, и не замѣдлить тѣмъ исполненія (ст. 184 по 186; ст. 190 и 192 по 195 Св. Учр. Губ.).

Что касается до вѣдомостей, реестровъ и веденія различныхъ книгъ для записки денежныхъ суммъ, то они не имѣютъ связи съ самимъ супроизводствомъ и поэтому не принадлежатъ сюда. О нихъ можемъ читать въ Сводѣ Учрежд. Губ. съ 235 по 241 ст. Особенность нашихъ канцелярій есть реестръ исходящихъ; въ него вносятся исходящія бумаги подлиннымъ ихъ содержаніемъ, съ означеніемъ числа и кѣмъ онѣ подписаны (ст. 195 по 199 того же тома). Этотъ реестръ соотвѣтствуетъ т. н. Missive иностранныхъ присутственныхъ мѣстъ.

Роспись о дѣлахъ, остающихся нерѣшенными, лежитъ всегда на столѣ предъ предсѣдателемъ (ст. 119 Св. Учр. Губ.). Эта роспись *самое важное* въ присутственномъ мѣстѣ, потому-что препятствуетъ, что дѣла залежались. Изъ нея видны сроки: когда сдѣлать опять распоряженіе по дѣлу и какія препятствія къ исполненію распоряженій. Нигдѣ мы не находимъ опредѣленно предписанной формы этой росписи и поэтому надобно стараться дать ей удобнѣйшую форму. Наилучшее было бы вести эту роспись не въ хронологическомъ порядкѣ, а въ систематическомъ по отдѣльнымъ отраслямъ дѣлопроизводства,

а въ каждой отрасли вести хронологическій порядокъ. Для скорѣйшаго же нахожденія дѣлъ прибавить алфавитъ отраслямъ, съ означеніемъ страницъ.

Наконецъ, замѣтимъ еще нѣсколько объ описи архива и устройствѣ самаго архива. Составъ архива въ присутственныхъ мѣстахъ есть двоякій: *текущій* и *окончательный*. Первый составляютъ уставы, регламенты, инструкціи и всѣ тѣ документы и книги, которые нужны для справокъ и соображенія по текущему производству дѣлъ. Второй составляютъ дѣла, неподлежащія болѣе рѣшенію и исполненію. Въ этотъ послѣдній поступаютъ всѣ дѣла, окончательно рѣшенныя и исполненныя дѣла, по которымъ участвующіе не явились въ положенный срокъ. и, наконецъ, книги и документы, ненужные для текущаго производства и справокъ (ст. 70 по 74 Св. Учр. Губ.). Опись архива служитъ только для обзора окончательнаго архива; для обзора текущаго же служатъ вообще различные вышеупомянутые реестры, а въ особенности роспись о дѣлахъ, остающихся нерѣшенными.

Каждый архивъ имѣетъ двоякую цѣль устройства; съ одной стороны, что все въ немъ сохранилось въ цѣлости, а съ другой стороны, въ такомъ порядкѣ, чтобъ не было затрудненія въ пріискиваніи нужныхъ дѣлъ [1]. Хорошо устроенный архивъ, слѣ-

[1] Совокупность всѣхъ правилъ, по которымъ слѣдуетъ поступать въ веденіи и устройствѣ архива, составляетъ предметъ *архивной науки* (Archiv-Wissenschaft). Истолкованіе этой науки не входитъ въ составъ судопроизводства и поэтому ссылаюсь здѣсь только на сочиненіе автора «Themis». стр. 359 по 364.

довательно главнѣйшій знакъ правильныхъ и постоянныхъ дѣйствій присутственнаго мѣста. Но какъ бы хорошо ни былъ устроенъ архивъ, а опись архива не въ порядкѣ, или, обратно, при хорошей описи, самъ архивъ не въ порядкѣ, то всегда затрудняется пріискиваніе дѣлъ и можетъ даже случиться утрата оныхъ. Поэтому присутствующіе имѣютъ непремѣнную обязанность свидѣтельствовать архивъ не менѣе, какъ одинъ разъ въ годъ.

Изъ этого обзора всѣхъ дѣйствій постороннихъ лицъ со стороны присутственнаго мѣста видна важность ихъ въ отношеніи правильнаго отправленія правосудія. Дѣятельность наилучшаго начальника присутственнаго мѣста ослабѣваетъ, если главное орудіе его дѣятельности — канцелярія не въ порядкѣ. Но для порядка въ канцеляріи необходимо, чтобъ начальникъ зналъ всѣ условія хорошо устроенной канцеляріи. Вотъ причина почему я помѣстилъ здѣсь этотъ параграфъ, который обыкновенно не такъ пространно обработывается въ сочиненіяхъ о судопроизводствѣ.

ОСОБАЯ ЧАСТЬ.

О ГЛАВНЫХЪ ДѢЙСТВІЯХЪ ПРОЦЕССА.

ГЛАВА ПЕРВАЯ.

О СУДЕБНЫХЪ ДѢЙСТВІЯХЪ, НЕЗАВИСЯЩИХЪ ОТЪ ДОКАЗАТЕЛЬСТВЪ.

ОТДѢЛЕНІЕ ПЕРВОЕ.

О ПЕРВОМЪ ДѢЙСТВІИ ИСТЦА, ИЛИ О ПОДАЧѢ ПРОШЕНІЯ.

§ 1.

О подачѣ прошенія.

Вступленіе въ тяжбу состоитъ въ подачѣ судьѣ бумаги, имѣющей цѣлью желаніе исполненія, изъясненнаго въ ней, требованія. Но для совершенія этого исполненія необходимо, чтобъ изъ поданной бумаги ясно видны были право истца и причина, на которой оно основано. По нашимъ законамъ (ст. 160 Св. Гражд. Зак. ч. 2) эта бумага называется общимъ выраженіемъ: *прошеніемъ* [1]. Частныя названія

[1] О разныхъ родахъ прошеній см. 2 отд. 2 разд. 2 кн. Св. Гражд. Зак. часть 2.

«искъ» и «тяжба» относятся къ содержанію дѣла судебнаго. Какъ искъ, такъ и тяжба называются также *прошеніями*; подающій же прошеніе, въ обоихъ случаяхъ — *истцомъ*, а спорющіяся стороны въ тяжбѣ и искѣ равно именуются *тяжущимися* (ст. 155 прим.).

Общія принадлежности правильно написаннаго прошенія слѣдующія:

1. чтобъ изъ прошенія видны были требованія истца отъ отвѣтчика и что причина имъ (species facti);
2. чтобъ изъ прошенія видны были законныя основанія требованій (fundamentum agendi);
3. чтобъ изъ прошенія видно было, какъ истецъ желаетъ, чтобъ судья поступилъ и рѣшилъ его дѣло (petitum).

Поэтому судья долженъ тщательно блюсти, чтобъ дѣло не поступило въ судъ, если эти три главныя принадлежности прошенія не исполнены.

§ 2.

О формѣ прошенія.

a) Общая теорія.

Изложеніе дѣла, причины онаго и самого прошенія дѣлается по нижеслѣдующимъ правиламъ:

1. При изложеніи дѣла надобно замѣтить:
   a) соблюденіе порядка времени;
   b) изложеніе только тѣхъ фактовъ, которые имѣютъ вліяніе на рѣшеніе;

c) точное опредѣленіе спорнаго предмета;
d) возраженія, которыя отвѣтчикъ можетъ дѣлать противъ прошенія истца, не должны впередъ быть опровергнуты, не дожидаясь ихъ;
e) гдѣ нѣтъ особыхъ положеній, совершенно зависитъ отъ произвола истца приводить причины и доводы, по которымъ происходитъ прошеніе, или оставить эти доводы до отрицанія отвѣтчика. По нашимъ законамъ (ст. 245 Свода Гражд. Зак. ч. 2) истецъ обязанъ тотчасъ приводить причины и доводы каждаго пункта своего прошенія.

2. О причинѣ прошенія замѣтимъ:

Причина прошенія основывается всегда на какое-нибудь право, такъ-что самая просьба есть всегда выводъ изъ дѣла, и поэтому нѣтъ прошенія, гдѣ нѣтъ причины. Но причина прошенія можетъ быть двоякая. Причина эта называется *общею*, или *ближнею*, если ссылаются только вообще на право, по которому просятъ, не объясняя, какимъ образомъ пріобрѣли это право. Она же называется *частной*, или *дальней*, если, кромѣ ссылки на право, объясняется и пріобрѣтеніе онаго. При прошеніяхъ о правѣ на лицъ надобно означать не только ближнюю, но и дальную причину, а при прошеніяхъ о правѣ на вещи предоставлено тяжущемуся означать одну ближнюю причину, или обѣ вмѣстѣ.

По означеніи причины прошенія объясняютъ подробно, что срокъ платежа, или законный срокъ прошелъ, а отвѣтчикъ, несмотря на требованіе, не

исполнилъ своей обязанности. Все это предъидущее составляетъ основаніе окончанія прошенія, т.-е. *настоящей просьбы.*

Изъ даннаго опредѣленія просьбы видно, что она не только оканчиваетъ прошеніе, но и состоитъ изъ заключенія (conclusio), происходящаго изъ всего предъидущаго и служащаго судьѣ основаніемъ всего производства и рѣшенія. Но если просьба должна быть сдѣлана по свойству самаго прошенія и сходна съ будущимъ рѣшеніемъ судьи, то изъ этого слѣдуетъ, что

1. просьба должна быть опредѣлительною и основанною на чемъ-нибудь, чтобъ видно было, какъ судья долженъ рѣшить дѣло;
2. тяжущійся не долженъ больше требовать, чѣмъ имѣетъ право;
3. просьба должна отнестись не только къ главному дѣлу, но и къ постороннимъ обстоятельствамъ, какъ-то: къ издержкамъ, процентамъ, вознагражденіямъ и пр.

§ 3.

b. *Частныя предписанія законовъ.*

Наши законы не противорѣчатъ предъидущей общей теоріи прошенія, но опредѣляютъ только эту форму гораздо строже и точнѣе:

Прошеніе имѣетъ общій видъ письма; но въ немъ обращаются не къ судебному мѣсту, а прямо къ верховному лицу государя и поэтому начинается

прошеніе титуломъ Императорскаго Величества (ст. 242 и 243 Св. Гражд. Зак. часть 2)[1].

Послѣ титула слѣдуетъ вступленіе въ прошеніе слѣдующими словами:

«*проситъ* имярекъ (означить просителя чинъ «или званіе, имя, отчество и прозваніе пол- «нымъ именемъ), *а въ чемъ мое прошеніе* (или «*жалоба*), *тому слѣдуютъ пункты*;

и потомъ писать пунктъ за пунктомъ такъ ясно, дабы то, что̀ писано въ одномъ пунктѣ, не было повторяемо въ другомъ, и не смѣшивалось одно дѣло съ другимъ (ст. 244).

Въ этомъ изложеніи дѣла по пунктамъ надлежитъ показывать настоящую онаго истину кратко и ясно, означать искъ правдою, по долгу присяги и чистой совѣсти, не прибавлять ничего лишняго и посторонняго, не употреблять укорительныхъ словъ и приводить причины, или доводы, по которымъ происходитъ прошеніе (ст. 245)

По изложеніи пунктовъ слѣдуетъ настоящая просьба, которая по 246 ст. выражается словами:

«*всеподданнѣйше прошу, Дабы повелѣно было* (объяснить, о чемъ просьба приносится)[2],

потомъ слѣдуютъ годъ, мѣсяцъ и число и слова:

«*Къ поданію надлежитъ* (означать мѣсто, куда прошеніе подается)

[1] Титулъ Императорскаго Величества долженъ быть написанъ крупными буквами исправно, безъ описокъ и поправокъ почему, для избѣжанія этого, съ 1837 года введена гербовая бумага для прошеній съ печатнымъ титуломъ.

[2] Слова «*Дабы повелѣно было*» слѣдуетъ писать, отступивъ нѣсколько.

и, наконецъ:

«*Сіе прошеніе писалъ* такой-то, *сочинялъ* та-«кой-то, т.-е. означить имя, чинъ или званіе «и прозваніе.

Эти слова должны быть подписаны писцами и сочинителями своею рукою.

Проситель удостовѣряетъ, что прошеніе его, приложа руку по пунктамъ, такимъ-образомъ: «*Къ сему прошенію* (или *жалобѣ*) такой-то (писать чинъ или званіе, имя, отчество и прозваніе) *руку приложилъ*», а потомъ означаетъ мѣсто жительства, именно, въ городахъ: часть, кварталъ, нумеръ дома и имя его хозяина, а внѣ городовъ: губернію, уѣздъ и въ послѣднемъ мѣстечко, посадъ, село, деревню, мызу и т. п. [1]. Вмѣсто просителя, если онъ грамотѣ не умѣетъ, прикладываетъ руку тотъ, кому онъ вѣритъ (ст. 247); для этого достаточна сло-

[1] Такимъ же образомъ истецъ долженъ означить въ прошеніи своемъ и мѣсто жительства отвѣтчика; когда же настоящее мѣстопребываніе отвѣтчика просителю неизвѣстно, то онъ обязанъ, сверхъ объясненія сего, указать послѣднее извѣстное ему мѣсто жительства отвѣтчика. Въ случаѣ же спора о недвижимомъ имуществѣ, при неизвѣстности мѣста жительства отвѣтчика, истецъ долженъ означить мѣсто, гдѣ находится спорное имущество (ст. 248). Кромѣ того, означенное въ прошеніи мѣсто жительства просителя признается за избранное имъ на все время производства начинающагося дѣла. При перемѣнѣ сего жительства, онъ обязанъ донести о томъ заблаговременно суду. Въ случаѣ неисполненія сего, всѣ вызовы и другія сообщенія судовъ, въ указанное въ прошеніи мѣсто посланные, до полученія увѣдомленія о перемѣнѣ онаго, почитаются дѣйствительно ему доставленными (ст. 249).

весная довѣренность, которая въ прочихъ случаяхъ не допускается (ст. 188)[1].

§ 4.

О правилахъ, соблюдаемыхъ въ судебныхъ мѣстахъ при принятіи прошеній.

а. О разсмотрѣніи прошеній.

Здѣсь общая теорія согласуется съ частными предписаніями нашихъ законовъ.

Судья не долженъ только примирить или рѣшить споры, но также совершенно прекратить ихъ, гдѣ они излишни. Изъ этого слѣдуютъ: точное разсмотрѣніе прошенія до сообщенія онаго отвѣтчику (см. § 5), возвращеніе онаго, на основаніи законовъ, буде совершенно неисправимо, или предоставленіе истцу, по обстоятельствамъ, исправленія недостатковъ.

Если и кажется желательно тщательное разсматриваніе прошенія судьею, чтобъ не наконецъ, послѣ обширнаго спора и издержекъ для тяжущихся, признать прошеніе незаконнымъ, и хотя, поэтому, обязанность тщательнаго разсматриванія прошенія сдѣлается весьма важной, но увидимъ, при изслѣдованіи нашихъ законовъ объ этомъ предметѣ, какъ эта обязанность облегчена оными. Въ Сводѣ

[1] Отъ лицъ, неумѣющихъ писать по-русски, прошенія и прочія бумаги, представляемыя правительству, или суду, принимаются съ подписью на другихъ языкахъ, но съ переводомъ ея на русскій языкъ; такой переводъ можетъ быть сдѣланъ всякимъ частнымъ лицомъ съ надлежащимъ засвидѣтельствованіемъ подписи мѣстною полиціею (ст. 247).

Законовъ встрѣчаемъ точное назначеніе случаевъ, въ которыхъ прошенія не принимаются. А именно прошеніе не принимается:

1. Когда въ ономъ найдена будетъ описка въ Высочайшемъ титулѣ[1];
2. Когда оно написано не пунктами;
3. Когда въ ономъ помѣщены поносительныя и укорительныя слова;
4. Когда не показано доказательствъ, на которыхъ оно основано;
5. Когда не означена цѣна иска;
6. Когда не подписано просителемъ, или подписано имъ не по пунктамъ[2];
7. Когда не означено чина, званія и имени сочинителя и писца;
8. Когда прошеніе будетъ сочинено однимъ, а переписано другимъ, въ подписи же этой разности не будетъ означено, а будетъ въ оной одна рука писца и за себя и за сочинителя;
9. Когда не написано въ ономъ, гдѣ его подать надлежитъ;

[1] При употребленіи гербовой бумаги съ печатнымъ титуломъ Императорскаго Величества этотъ пунктъ дѣлается излишнимъ.

[2] Но не слѣдуетъ отказывать въ пріемѣ и разсмотрѣніи прошеній, въ коихъ послѣ словъ «всеподданнѣйше прошу» и передъ словами «Дабы повелѣно было» и объясненіемъ, о чемъ просьба приносена, не помѣщено отдѣльныхъ словъ рукоприкладства, если, впрочемъ, всѣ пункты по другимъ отступамъ въ прошеніи обрукоприкладствованы и подписи соотвѣтствуютъ требованіямъ закона.

10. Когда не показано мѣста жительства просителя, или не означено, соотвѣтственно изложенному въ ст. 248 правилу, настоящее или прежнее мѣстопребываніе отвѣтчика, или же мѣсто, гдѣ находится спорное недвижимое имѣніе;

11. Когда оно написано не на установленной гербовой бумагѣ[1];

[1] Какую именно гербовую бумагу употреблять въ различныхъ судебныхъ мѣстахъ опредѣлено ст. 1771 по 1786 Св. Гр. З. ч. 2. Прошенія, бумаги, акты и пр. могутъ быть принимаемы на простой бумагѣ, со взысканіемъ немедленно цѣны гербовой бумаги тогда только, когда просителемъ представлено будетъ свидѣтельство Уѣзднаго Казначейства, что нужной ему гербовой бумаги въ продажѣ тогда не случилось; но собственные отзывы просителей, будто бы имъ въ продажѣ той гербовой бумаги отказано, оставляются безъ всякаго уваженія (ст. 1764). Отъ употребленія гербовой бумаги освобождаются: 1) кочующіе и бродячіе инородцы въ Сибири, а равно сибирскіе киргизы, по всѣмъ дѣламъ, исключая денежныхъ исковыхъ дѣлъ между ними и русскими; 2) самоѣды, обитающіе въ Мезенскомъ уѣздѣ Архангельской губерніи; 3) дѣла, производимыя въ Совѣстныхъ Судахъ; прошенія же, въ оные приносимыя, равно какъ и акты, коими снабжаются просители съ положеній Совѣстнаго Суда, или съ посредническаго, совершаются на гербовой бумагѣ; 4) дѣла по конкурсамъ; 5) дѣла объ имѣніяхъ, защищаемыхъ на правѣ казенномъ; 6) дѣла объ отыскивающихъ свободы изъ помѣщичьяго владѣнія, на основаніи 1726 ст. п. 4; но когда просьба ищущаго вольности окажется справедливою, тогда взысканіе гербовыхъ пошлинъ обращается на того, кто несправедливо имъ владѣлъ; 7) дѣла общественныхъ, богоугодныхъ, благотворительныхъ и другихъ, учрежденныхъ правительствомъ, или съ разрѣшенія его, заведеній, освобождаются отъ взысканія гербовыхъ пошлинъ за употребляемую по таковымъ дѣламъ на производство въ присутственныхъ мѣстахъ, вмѣсто гербовой, простую бумагу, не изъемля ихъ, впрочемъ, отъ

12. Когда къ нему не приложно копіи, каковую въ дѣлахъ тяжебныхъ истцы и отвѣтчики, на основаніи ст. 256, обязаны прилагать при представленіи каждаго своего прошенія, объясненія, оправданія или возраженія;

употребленія гербовой бумаги при подачѣ прошеній, объясненій и пр.; 8) дѣла Попечительствъ о бѣдныхъ духовнаго званія; 9) дѣла столичныхъ учрежденій Императорскаго Человѣколюбиваго Общества (ст. 1804). Всѣ правила, относительно гербовой бумаги и сборовъ за оную предписанныя, имѣютъ силу свою и въ сибирскихъ губерніяхъ и областяхъ, въ Ставропольской губерніи, въ Землѣ Донскаго Войска и въ Бессарабіи, почему все предписанное къ дѣйствію и исполненію Палатъ, Уѣздныхъ Судовъ и прочихъ судебныхъ и полицейскихъ мѣстъ и лицъ, гдѣ не постановлено именно особаго исключенія, относится ко всѣмъ безъ изъятія равнымъ имъ мѣстамъ и лицамъ въ означенныхъ губерніяхъ и областяхъ, подъ другими названіями существующимъ (ст. 1770 прим. 1). Правила вышеизложенныя, имѣя полное примѣненіе свое и въ Закавказскомъ Краѣ, измѣняются въ отношеніи оной тѣмъ только, что всѣ безъ изъятія частныя дѣла дозволяется тамъ производить на простой бумагѣ, со взысканіемъ гербовыхъ пошлинъ по окончаніи дѣлъ, хотя бы проситель былъ и на-лицо, не распространяя сего, впрочемъ, на прошенія, объясненія и всякаго рода бумаги и документы, долженствующіе, по существу своему, подлежать судебному разсмотрѣнію, которые, равно какъ и приложенія, или копіи съ оныхъ, должны быть писаны на гербовой бумагѣ, на общемъ основаніи (къ той же ст. прим. 2). Лица, пользующіяся въ Судѣ правомъ бѣдности, если они не изъяты отъ употребленія гербовой бумаги по самому ихъ званію, не пользуются въ семъ отношеніи никакимъ преимуществомъ (ст. 1806). Лицамъ, находящимся за границею, дозволяется присылать просьбы на простой бумагѣ. Съ иностранцевъ въ семъ случаѣ вовсе не дѣлается взысканія за гербовую бумагу, если она не будетъ превосходить 7 руб. 50 коп. сер. Слѣдующія деньги взыскиваются только тогда, когда открыто будетъ

13. Когда къ представляемымъ при прошеніи документамъ въ копіяхъ не приложены особыя съ этихъ послѣднихъ копіи на гербовой бумагѣ установленнаго достоинства;
14. Когда при прошеніяхъ, подаваемыхъ по довѣренностямъ, не приложены узаконенныя вѣрющія письма;
15. Когда прошеніе подается внѣ суда, въ церкви, на дому, или на улицѣ;
16. Когда прошеніе подано не въ надлежащее судебное мѣсто;
17. Когда къ прошенію не приложены, пошлины на основаніи 1737 ст.

(Ст. 267 Св. Гражд. Зак. часть 2)

Когда прошеніе, по разсмотрѣніи его, окажется неслѣдующимъ къ принятію, то оно не иначе можетъ быть возвращено просителю, какъ съ надписью, то есть, съ означеніемъ наономъ причины, по которой оно не можетъ быть принято (ст. 268).

Разсмотрѣніе прошенія не должно, впрочемъ, имѣть только цѣлью, чтобъ въ дѣлѣ не было бумаги, которая не могла быть по законамъ. Прошеніе есть первое основаніе всего судопроизводства и поэтому зависитъ отъ него весь ходъ дѣла. Изъ самаго прошенія надобно всегда опредѣлить:

1. Дѣйствительно ли имѣетъ проситель право просить по спорному дѣлу (Legitimatio ad causam);

имѣніе или капиталы въ Россіи, симъ лицамъ принадлежащіе. Вышеозначенное правило невзысканія не распространяется на жителей Царства Польскаго и Финляндіи, равно и на пребывающихъ въ оныхъ россійскихъ подданныхъ (ст. 1765, 1797 и 1798).

2. Кому изъ тяжущихся надлежитъ доказать (Onus probandi).

Для перваго пункта надобно удостовѣриться: точно ли видно изъ прошенія, что проситель можетъ судебнымъ порядкомъ преслѣдовать право, о которомъ споритъ. Онъ можетъ преслѣдовать право, если доказалъ, что пріобрѣлъ его отъ другаго, или уже самъ прежде владѣлъ имъ.

Этотъ родъ доказательства называется *дѣйствительной легитимаціею* (Activ-Legitimation), въ противоположность *страдательной* (Passiv-Legitimation) т.-е., когда истецъ долженъ доказать, что отвѣтчикъ именно тотъ, который долженъ исполнить обязанности, происходящія изъ иска.

Что касается втораго пункта, то опредѣляется онъ изъ свойства и содержанія всякой въ тяжбѣ поданной бумаги, преимущественно для истца изъ характера прошенія, а для отвѣтчика изъ характера его отвѣта. Обыкновенно принятыя правила для опредѣленія кому надлежитъ доказать что-нибудь, не всегда и не во всѣхъ случаяхъ примѣняемы. Поэтому, въ случаѣ сомнѣнія, не должно имѣть вліянія ни сословіе истца, ни отвѣтчика, но слѣдуетъ поступать по правилу, данному въ 312 и 313 ст. Св. Гражд. Зак. ч. 2, гдѣ сказано:

«Истецъ долженъ доказать свой искъ; а буде «доказать не можетъ, то отвѣтчикъ освобож-«дается отъ суда. Равнымъ образомъ обязанъ «и отвѣтчикъ основательнымъ доказательствомъ «себя оправдать и учиненное противъ него «показаніе правдою опровергнуть».

§ 5.

b. О вызовѣ отвѣтчика къ суду и сообщенія ему прошенія.

По нашимъ законамъ вызовъ къ суду и сообщеніе прошенія отвѣтчику бываютъ въ одно время, что̀ явствуетъ изъ 269 и 271 ст. Св. Гражд. Зак. ч. 2, гдѣ сказано:

«По постановленіи резолюціи о принятіи про-«шенія, судъ не далѣе, какъ въ семидневный «срокъ, дѣлаетъ распоряженіе о вызовѣ от-«вѣтчика. Вызовъ къ суду отвѣтчика, коего «мѣсто жительства въ прошеніи означено, дѣ-«лается въ одно и то же время чрезъ сообще-«ніе ему, при особой повѣсткѣ, копіи съ про-«шенія, представленной истцомъ, чрезъ публи-«каціи въ вѣдомостяхъ и чрезъ выставленіе о «томъ объявленія въ Судѣ. Когда въ прошеніи «настоящее мѣсто жительства отвѣтчика не «означено, но предметомъ спора есть недви-«жимое имѣніе населенное, или хотя и непа-«селенное, но управляемое кѣмъ-либо житель-«ствующимъ въ томъ имѣніи, то повѣстка съ «копіи прошенія посылается въ сіе имѣніе. «Если отвѣтчикъ находится за границею и не «имѣетъ въ Россіи повѣреннаго, въ прошеніи «же истца поименовано мѣсто, или государ-«ство, въ коемъ онъ находится, то повѣстка «съ копіею прошенія посылается къ нему по-

«средствомъ Министерства Иностранныхъ Дѣлъ.
«Въ случаѣ безвѣстнаго пребыванія отвѣтчика «какъ въ предѣлахъ имперіи, такъ и внѣ ея, «вызовъ дѣлается лишь чрезъ публикацію въ «вѣдомостяхъ и чрезъ выставленіе объявленія «о томъ въ судѣ [1].

Исключая особенности, что вызовъ отвѣтчика и сообщеніе ему дѣла бываютъ въ одно время, наши законы совершенно сходны съ постановленіями общаго права; но, несмотря на это сообщеніе, послѣ бываетъ еще особое сообщеніе прошенія отвѣтчику.

Главныя постановленія о вызовѣ къ суду по нашимъ законамъ слѣдующія:

По общему порядку судопроизводства и по формѣ суда.	*По Коммерческимъ Судамъ.*
По учиненному вызову надлежитъ явиться или лично въ судебное мѣсто, или прислать вмѣсто себя повѣреннаго съ вѣрющимъ письмомъ, отъ чего никто не можетъ отрицаться безъ законныхъ на то причинъ. (стат. 270 Св. Гражд. Зак. ч. 2).	По объявленіи отвѣтчику повѣстки, или приказа, онъ обязанъ явиться въ назначенный день и часъ; а если встрѣтится законное препятствіе, то долженъ суду дать о томъ знать (ст. 1541 Св. Уст. Торг.).

Эти причины, справедливость которыхъ впрочемъ, судья долженъ тщательно изслѣдовать [2], слѣдующія:

[1] Самый же порядокъ вызова отвѣтчика, какъ чрезъ повѣстки, такъ и чрезъ публикаціи, находимъ подробно изложено въ 274 по 284 ст. и 287 и 288 ст. того же Свода.

[2] Напримѣръ, въ болѣзни удостовѣриться лекарскимъ свидѣтельствомъ (ст. 285).

1. Задержаніе подъ стражею [1].	
2. Государственная нужда по службѣ.	
3. Помѣшательство отъ нашествія непріятеля.	
4. Несчастіе, потерпѣнное отъ наводненія или пожара, и вообще физическія непреодолимыя препятствія.	Физическія непреодолимыя препятствія, какъ то: разлитіе водъ, пересѣкшее всякое сообщеніе, и тому подобное.
5. Нападеніе воровъ.	
6. Болѣзнь, препятствующая отлучиться изъ дома, равнымъ образомъ болѣзнь жены.	Тяжкая болѣзнь отвѣтчика или его жены.
7. Смерть родителей, жены или дѣтей.	Кончина ближняго родственника, жившаго въ его домѣ (ст. 1542 Св. Уст. Тор.).
8. Сумасшествіе. (ст. 284 Св. Гражд. Зак. ч. 2).	

Когда для явки къ суду необходимо предпринять путь, тогда судебное мѣсто назначаетъ отвѣтчику поверстный срокъ, который бываетъ *одинакій*, или *двойный*. При дачѣ перваго срока надлежитъ считать 50 верстъ въ день, при дачѣ же двойнаго 25 верстъ (ст. 273, 274).

Для представленія отвѣта по прошенію истца отвѣтчикамъ опредѣляются слѣдующіе сроки: 1. *двухмѣсячный*, когда отвѣтчикъ вызывается чрезъ повѣстку, публикацію и выставляемое въ судѣ объявленіе; сей срокъ считается со дня доставленія повѣстки, съ прибавленіемъ къ оному срока поверст-

[1] Эти слова относятся къ общему судопроизводству, а по формѣ суда, вмѣсто оныхъ, сказано: «задержаніе въ другомъ судѣ» (ст. 1076).

наго. Сіе правило относится и къ случаю, когда отвѣтчикъ, проживающій за границею, оставилъ въ Россіи повѣреннаго, коего жительство означено въ прошеніи истца. 2) *Трехмѣсячный*, когда истецъ въ предъявляемомъ спорѣ о недвижимомъ имѣніи указалъ только мѣсто нахожденія спорнаго имѣнія и, за отсутствіемъ отвѣтчика, повѣстка вручена тому, кто вмѣсто его завѣдываетъ тѣмъ имѣніемъ. Сей срокъ считается со дня доставленія повѣстки въ указанное истцомъ спорное имѣніе, съ присовокупленіемъ срока поверстнаго по разстоянію сего имѣнія отъ суда. 3) *Четырехмѣсячный*, когда настоящее мѣстожительство отвѣтчика истцомъ съ точностью въ прошеніи не указано и вызовъ его, вслѣдствіе сего, сдѣланъ только чрезъ вѣдомости и выставленное въ судѣ объявленіе. Сей срокъ считается со дня послѣдней публикаціи въ позднѣйшихъ вѣдомостяхъ. 4) *Шестимѣсячный*, когда отвѣтчикъ находится за границею въ предѣлахъ Европы и мѣстопребываніе его указано истцомъ, хотя бы единственно поименованіемъ государства, въ коемъ онъ находится. Срокъ въ семъ случаѣ считается со дня доставленія отвѣтчику повѣстки чрезъ Министерство Иностранныхъ Дѣлъ. 5) *Годичный*, когда отвѣтчикъ находится за границею въ предѣлахъ Европы, но неизвѣстно въ какомъ именно государствѣ. Сей срокъ считается со дня послѣдней публикаціи въ вѣдомостяхъ. 6) *Полутрагодичный*, когда отвѣтчикъ находится въ чужихъ государствахъ внѣ Европы, или въ нашихъ сѣверо-американскихъ колоніяхъ. Въ семъ случаѣ срокъ

считается со дня доставленія отвѣтчику повѣстки, или со дня послѣдней публикаціи въ вѣдомостяхъ, на томъ же основаніи, какъ постановлено въ пунктахъ 4 и 5. 7) Когда отвѣтчикъ, коего мѣсто жительства было въ прошеніи истца означено, послѣ подачи въ судъ сего прошенія перемѣнилъ жительство, не предваривъ ни полицію, ни хозяина дома о томъ, куда онъ выбылъ, или сообщивъ ложныя по сему предмету свѣдѣнія; то на представленіе имъ отвѣта назначается *три мѣсяца*, считая со дня послѣдней публикаціи въ позднѣйшихъ вѣдомостяхъ, но безъ всякаго срока поверстнаго (ст. 289).

Въ случаѣ непредставленія отвѣта въ вышеустановленные сроки, безъ достаточныхъ къ тому законныхъ препятствій, дѣло рѣшится по имѣющимся въ ономъ доказательствамъ [1]. Постановленное такимъ образомъ заочное рѣшеніе объявляется, установленнымъ порядкомъ, тѣмъ изъ тяжущихся, кои находятся на-лицо, а въ случаѣ неявки ихъ въ назначенный къ выслушанію рѣшенія срокъ, или

[1] По судопроизводству Коммерческихъ Судовъ допускается, отсрочка: во-первыхъ, когда отвѣтчикъ не можетъ явиться по причинѣ законныхъ препятствій; во-вторыхъ, когда обстоятельства позволяютъ, безъ явнаго ущерба, истцу назначить вторичный срокъ. Притомъ Коммерческіе Суды только при неявки во все продолженіе суда разсматриваютъ дѣло по представленнымъ отъ лица доказательствамъ; когда же онъ явится, хотя и не къ назначенному сроку, но прежде, нежели рѣшеніе суда состоялось, то онъ подвергается штрафу отъ 15 до 150 руб. сер., и то только въ томъ случаѣ, когда въ оправданіе свое не представитъ законныхъ препятствій (ст. 1387, 1543, 1546, 1550 и 1551 Св. Уст. Торг.).

безвѣстнаго ихъ отсутствія, публикуется въ вѣдомостяхъ. Срокъ на обжалованіе онаго полагается тотъ же самый, какой установленъ вообще на обжалованіе рѣшеній по тяжебнымъ дѣламъ (ст. 290 и прим.).

Принявъ объясненіе отвѣтчика, судъ назначаетъ истцу для представленія на оное возраженія одинъ мѣсяцъ со дня сообщенія ему сего объясненія, съ присовокупленіемъ поверстнаго срока. Такой же мѣсячный, съ присовокупленіемъ поверстнаго, срокъ назначается и отвѣтчику на представленіе опроверженія противъ возраженія истца [1] (296 ст.).

По межевымъ дѣламъ существуютъ особыя правила. Межевыя дѣла, возникающія въ Межевыхъ Конторахъ по межеваніямъ землемѣровъ, начинаются въ видѣ апелляціоннаго перехода. Когда снятые планы со всемъ производствомъ отосланы будутъ въ Межевую Контору, то въ то же время заспорившіе владѣльцы обязываются подпискою, чтобы со всѣми крѣпостями явились въ Межевыя Конторы, не пропуская узаконеннаго срока. Если въ Межевую Контору отъ спорщика представлены уже крѣпости его по другому спорному дѣлу, то онъ долженъ объявить землемѣру: когда именно они представлены и по какому дѣлу; буде же сего объявленія онъ не учинитъ и просрочитъ, то ли-

[1] Порядокъ сообщенія истцу отвѣта на его просьбу и отвѣтчику возраженія истца противъ его объясненія есть тотъ самый, который установленъ, относительно сообщенія отвѣтчику копіи съ прошенія истца и изложенъ въ ст. 272 и 275 по 281 того же тома.

шается права на спорныя земли (ст. 840, 841 и 842 Св. Меж. Зак.).

§ 6.

О стараніи судьи примирить тяжущіяся стороны.

Объ этомъ стараніи судьи, предписанномъ ему по общему праву (cap. 11. X. de transact. и cap. 1. X. de mutuis petitionibus) говорится въ нашихъ законахъ только въ одномъ мѣстѣ, въ 421 ст. Св. Гражд. Зак. ч. 2 и то только для избѣжанія присяги. Но за то находимъ мы въ нашихъ законахъ мѣры для предупрежденія тяжебъ. Это именно взысканіе должныхъ штрафовъ за неправое вчинаніе тяжебъ и исковъ, смотря по роду тяжбы и иска. Эти взысканія опредѣлены точно въ Сводѣ Гражд. Зак. отъ 665 по 671 ст. и въ ст. 746 и 759.

Ясно, что эти взысканія денежныхъ штрафовъ имѣютъ слѣдствія полезнѣе слѣдствій такъ часто неудающагося примиренія тяжущихся по общему праву. Во всякомъ случаѣ, соотвѣтствуютъ эти штрафы т. н. litigio temerario общаго права, только съ тою разницею, что послѣдняя не такъ строга и точна, какъ штрафы по нашимъ законамъ.

ОТДѢЛЕНІЕ ВТОРОЕ.

О первомъ дѣйствіи отвѣтчика.

§ 7.

Общая теорія.

Отвѣтчикъ имѣетъ два способа искать и преслѣдовать свое право: 1. оправданіе противъ прошенія или жалобы исца и 2. встрѣчный искъ.

Оправданіе отвѣтчика относися или

I. къ способу преслѣдованія и называется тогда *умедленнымъ отводомъ* (verzögerliche Einrede), или

II. къ праву, преслѣдованному истцомъ.

Въ этомъ случаѣ отвѣтчикъ старается:

во 1-хъ, уничтожить прямо искъ, а именно:

a) отверганіемъ обстоятельствъ, служащихъ основаніемъ иска (Litiscontestatio negativa),

b) опроверженіемъ причинъ, служащихъ поводомъ къ иску.

во 2-хъ, слѣлать искъ недѣйствительнымъ — *разрушительный отводъ* — (zerstörliche Einrede).

Это дѣлается:

a) отводомъ самой причины иска (exceptio facti),

b) отводомъ права на искъ (exceptio juris).

Если же отвѣтчикъ безъ всякаго отвода принимаетъ искъ, то это называется Litiscontestatio affirmativa.

Что касается до встрѣчнаго иска, то подъ нимъ разумѣется искъ отвѣтчика на истца, пред-

явленный въ томъ же судѣ, гдѣ искъ былъ подань истцомъ. Дѣйствія этого иска:

1. что этимъ искомъ судья, хотя прежде и не былъ, сдѣлается для истца надлежащимъ;
2. что встрѣчный искъ разсматривается вмѣстѣ съ первоначальнымъ искомъ.

§ 8.

Частныя предписанія законовъ.

Наше судопроизводство отличается и здѣсь разительною простотою. Наши законы дозволяютъ отвѣтчику не только объявленія противъ прошенія истца, но и встрѣчный искъ. Въ объясненіи отвѣтчикъ долженъ очистить всѣ пункты прошенія, то есть какъ тѣ, которые онъ признаетъ справедливыми, такъ и тѣ, которые отвергаетъ, удерживаясь отъ укорительныхъ словъ и всего, непринадлежащаго къ дѣлу (ст. 292). Объ умедленныхъ отводахъ, которыми до ихъ рѣшенія отклоняются отъ всякаго отвѣта на искъ, мы ничего не находимъ въ 3 главѣ 2 разд. II книги Зак. Гр. часть 2, трактующей объ отвѣтѣ, и поэтому смѣло можемъ заключить, что эти отводы не существуютъ въ нашемъ судопроизводствѣ. Что же касается до разрушительнаго отвода, то хотя о немъ также не говорится въ означанной главѣ Свода, но нельзя еще утвердительно сказать, что онъ у насъ не встрѣчается, потому-что объясненіе отвѣтчика можетъ быть иногда оправданіе съ разрушительнымъ отводомъ, т.-е. можетъ дѣлать искъ недѣйствительнымъ.

Главнѣйшія постановленія объ отвѣтѣ, по нашимъ законамъ, слѣдующія:

По общему порядку судопроизводства.

Если отвѣтчикъ, или его повѣренный, явится въ судъ для полученія слѣдующихъ къ сообщенію ему бумагъ,[1] то сіи бумаги, буде онѣ не были отправлены къ нему, выдаются ему при повѣсткѣ подъ расписку на другомъ экземплярѣ повѣстки; когда же бумаги уже къ нему отправлены, судъ объявляетъ ему, въ какое время и куда онѣ посланы (ст. 291 Св. Гр. Зак. часть 2).

По формѣ суда.

То же постановлено, и притомъ срокъ сей положенъ не менѣе недѣли, считая отъ времени сообщенія отвѣтчику списка, за вычетомъ тѣхъ дней, въ которые отвѣтчикъ будетъ собирать по себѣ поруки (ст. 1084 Св. Гр. Зак. ч. 2).

Если истецъ или отвѣтчикъ, не явится къ судоговоренію въ теченіе недѣли, считая со дня, назначеннаго къ начатію онаго, то онъ обвиняется

По судопроизводству Коммерческихъ Судовъ.

Въ дѣлахъ, производимыхъ письменнымъ порядкомъ, взаимныя объясненія тяжущихся и доказательства ихъ сообщаются имъ въ спискахъ съ представляемыхъ отъ той или другой стороны бумагъ (ст. 1402 и 1690 Свод. Уст. Торг.)[2].

Сроки для представленія вновь каждаго изъ таковыхъ объясненій постановляются отъ *семи до семи дней*, считая съ того времени, какъ предъявл-

[1] Сообразно списку съ прошенія, сообщаемаго судомъ отвѣтчику съ помѣтою числа для явки къ судоговоренію, дается и истцу билетъ за руками судей, по которому онъ обязывается стать къ суду со всѣми документами или доказательствами его иска на тотъ же срокъ, который назначенъ отвѣтчику (ст. 1805).

[2] Всѣ дѣла въ Коммерческомъ Судѣ производятся словесною расправою. Изъ сего изъемлются тѣ токмо дѣла, въ коихъ Судъ или по желанію истца дозволитъ, или по собственному своему усмотрѣнію признаетъ нужнымъ допустить

въ искѣ безъ суда. Отвѣтчикъ, освобожденный отъ суда по причинѣ неявки истца, *не можетъ быть призванъ къ суду по тому же дѣлу.* (ст. 1089 и 1092).

Если истецъ, или отвѣтчикъ, при наступленіи срока къ явкѣ взятъ будетъ по какому-нибудь другому дѣлу въ судебное мѣсто, и не будетъ въ состояніи послать повѣреннаго, то судебное мѣсто въ такомъ случаѣ отсылаетъ тотчасъ по тому объявленію тяжущагося соперника (ст. 1691).

Судъ во всякомъ случаѣ можетъ требовать тяжущихся на лицо; а кто по законнымъ причинамъ явиться не можетъ, къ тому судъ отряжаетъ одного изъ своихъ членовъ съ секретаремъ, для отобранія объясненій (ст. 1692).

Когда одна или обѣ тяжущіяся стороны не имѣютъ въ томъ городѣ постояннаго жительства, то, по явкѣ въ судъ, если по дѣлу не послѣдуетъ

письменное производство. Судъ не можетъ воспретить письменнаго производства по желанію истца; но по требованію отвѣтчика допускаетъ оное только тогда, когда усмотритъ достаточныя и уважительныя къ тому причины въ обстоятельствахъ дѣла безъ намѣренія къ умедленію и отлагательству рѣшенія. Словесная расправа производится въ присутствіи суда, по взаимнымъ изустнымъ объясненіямъ тяжущихся сторонъ, или ихъ повѣренныхъ. Изустныя объясненія не стѣсняются ни обрядами, ни формами, для судоговоренія установленными (1336 по 1340 ст. того же тома). Письменное производство допускается или въ началѣ дѣла по призывѣ отвѣтчика; или въ продолженіе начатой уже словесной расправы. Какъ въ томъ, такъ и въ другомъ случаѣ дѣло производится въ особенномъ засѣданіи суда; и если оно началось прежде въ засѣданіяхъ обыкновенныхъ, то съ поступленіемъ его къ письменному производству словесная расправа по оному прекращается (ст. 1396, 1397 Св. Устава Торг.).

жущагося въ то мѣсто; въ которое онъ прежде обязанъ стать къ суду; но въ дѣлѣ государственномъ онъ отсылается не прежде, какъ по очисткѣ тяжущагося (ст. 1092) [1].

въ первомъ засѣданіи окончательнаго рѣшенія, онѣ обязаны назначить мѣсто, гдѣ ихъ сыскать можно, записать о томъ у пристава Суда, и о всякой перемѣнѣ жительства давать оному знать. (ст. 1552).

Ни истецъ, ни отвѣтчикъ, до рѣшенія дѣла въ Коммерческомъ Судѣ, не могутъ безъ дозволенія суда отлучиться изъ города; но судъ даетъ сіе позволеніе безъ малѣйшаго удержанія, если истецъ представитъ повѣреннаго, а отвѣтчикъ обезпечитъ искъ залогомъ или поручительствомъ. (ст. 1553)

[1] Тяжущимся предоставляется право отлагать, по добровольному согласію, съ вѣдома Суда срокъ, для явки имъ опредѣленный, каковая посрочка и называется полюбовною. Если истецъ и отвѣтчикъ до начатія судоговоренія подадутъ отсрочныя прошенія, въ которыхъ напишутъ, что они сами между собою разберутся, въ противномъ же случаѣ, станутъ къ судоговоренію въ полюбовный срокъ, то, въ случаѣ неявки одного изъ нихъ, неявившійся обвиняется въ искѣ безъ суда, исключая дѣлъ крѣпостныхъ (ст. 1094, 1095. Св. Гражд. Зак. ч. 2).

Когда отвѣтчикъ явится въ судъ и отводовъ не представитъ, или отводы его не будутъ судомъ уважены, то онъ въ то же время долженъ дать отвѣтъ по содержанію просьбы (ст. 1678).

Истецъ имѣетъ право опровергать отвѣты и показанія своего соперника (ст. 1680).

Такое же право и въ такой же мѣрѣ предоставляется отвѣтчику въ разсужденіи объясненій истца (ст. 1681).

Истцу предоставляется на волю опровергать показанія соперника своего и представлять свои объясненія въ томъ же засѣданіи, или отложить до другаго (ст. 1682).

Если истецъ опровергнетъ показаніе отвѣтчика въ томъ же засѣданіи, а отвѣтчикъ въ то же время не представитъ противъ оныхъ оправданій, то судъ

Если отвѣтчикъ будетъ представлять, что онъ къ суду не изготовился, то дозволяется давать ему отсрочку, которая не должна превышать семи дней въ дѣлахъ некрѣпостныхъ; въ дѣлахъ же крѣпостныхъ отсрочка для доставленія крѣпостей назначается по разстоянію мѣста. Если же, по причинѣ множества

дѣлъ въ судѣ, нельзя будетъ начать между тяжущимися суда, то дозволяется откладывать оный, но не болѣе, какъ на три дня (ст. 1097).

Истцу же можетъ судъ дать срокъ токмо въ томъ случаѣ, когда отвѣтчикъ, въ свое оправданіе, такія отговорки принесетъ, которыхъ истецъ ожидать не могъ и кои принужденъ отвергнуть письмымъ доказательствомъ. Если таковое доказательство въ назначенный поверстный срокъ не будетъ представлено, то судъ постановляетъ рѣшеніе по обрѣтающимся въ дѣлѣ обстоятельствамъ (ст. 1110).

приступаетъ въ томъ же засѣданіи къ окончательному дѣла рѣшенію; но когда отвѣтчикъ объявитъ, что онъ имѣетъ представить на вторичное объясненіе истца съ своей стороны вторичные отвѣты, тогда на представленіе оныхъ судъ даетъ ему отсрочку (ст. 1683).

Если же истецъ пожелаетъ отложить представленіе, съ своей стороны, объясненія противъ сдѣланнаго отвѣтчикомъ показанія до другаго засѣданія, то судъ, по его требованію, назначаетъ *опредѣлительный* срокъ, въ который онъ обязанъ таковое объясненіе представить непремѣнно (ст. 1684).

Если таковое объясненіе сопровождается письменными актами и документами, то истецъ обязанъ представить оные въ судъ по-крайней-мѣрѣ

за два дня до того засѣданія, дабы тѣ акты могли быть предъявлены отвѣтчику при особой повѣсткѣ (ст. 1685).

Если и въ семъ случаѣ, по представленіи, со стороны истца, вторичнаго объясненія на сдѣланныя со стороны отвѣтчика показанія, сей послѣдній не имѣетъ, или не можетъ представить вторичнаго отвѣта въ томъ же засѣданіи, то судъ приступаетъ къ окончательному по дѣлу рѣшенію, исключая тотъ случай, когда, по уваженію особенныхъ причинъ, признаетъ онъ за нужное назначить отвѣтчику особый опредѣлительный срокъ для представленія вторичнаго отвѣта, на томъ же основаніи, какъ въ ст. 1685 сказано объ отсрочкѣ по требованію истца (ст. 1686).

Въ объясненіи отвѣтчикъ долженъ очистить всѣ пунк-

По наступленіи времени для начатія судоговоренія

Въ словесной расправѣ истецъ можетъ требовать, что-

*

ты прошенія, удерживаясь отъ укорительныхъ словъ и отъ всего непринадлежащаго къ дѣлу (ст. 292).

По полученіи этого объясненія, разсматривается, кому слѣдуетъ доказать что-нибудь.

Обстоятельства, утвержденныя собственнымъ признаніемъ отвѣтчика, не требуютъ дальнѣйшихъ доказательствъ, и судъ постановляетъ о нихъ рѣшеніе сообразно сему признанію (ст. 293).

Когда отвѣтчикъ, отвергая обстоятельства, въ просьбѣ означенныя, станетъ приводить противъ нихъ другія, изготовляются двѣ тетради, въ одну изъ нихъ записывается отвѣтъ отвѣтчика, а въ другую улики истца отъ слова до слова (ст. 1098) [1].

Судоговореніе начинается прочтеніемъ перваго пункта прошенія; по прочтеніи онаго, отвѣтчикъ представляетъ свой отвѣтъ. Отвѣтъ сей долженъ быть словесный, и притомъ содержать одно объясненіе по предложенному пункту и не заключать въ себѣ ничего, къ дѣлу непринадлежащаго или относящагося къ другимъ пунктамъ прошенія. (ст. 1100) [2].

бы отвѣтчикъ давалъ отвѣты на главныя статьи его иска порознь, а отвѣтчикъ обязанъ очистить разомъ, какъ тѣ статьи, которыя признаетъ истинными, такъ и тѣ, которыя отвергаетъ (ст. 1679).

[1] Тетради прошиваются шнуромъ, который, запечатывается и листы скрѣпляются секретаремъ (ст. 1098 Св. Гражд. Зак. ч. 2). Прежде начатія судоговоренія, истецъ обязанъ дать подписку въ томъ, что онъ ищетъ самою правдою безъ приписки; равно и отвѣтчикъ долженъ дать таковую же подписку (ст. 1099).

[2] При словесномъ отвѣтѣ не запрещается отвѣтчику имѣть при себѣ, для памяти, записку (ст. 1101). Притомъ, на представленное истцемъ въ улику отвѣтчика, можетъ сей послѣдній учинить вторичный отвѣтъ такимъ же образомъ (ст. 1107).

то онъ обязанъ доказать дѣйствительность оныхъ (ст. 294)[1].

Хотя и не сказано въ законѣ, что истецъ долженъ доказать то, что отвѣтчикъ опровергаетъ, но это само собою ясно, да и кромѣ того, сказано въ 312 ст. Св. Гражд. Зак. часть 2: обязанность истца есть доказать свой искъ; буде же доказать не можетъ, то отвѣтчикъ освобождается отъ иска.

ОТДѢЛЕНІЕ ТРЕТІЕ.

О дальнѣйшихъ дѣйствіяхъ тяжущихся сторонъ.

§ 9.

Что касается до дальнѣйшихъ дѣйствій тяжущихся сторонъ послѣ подачи прошенія и полученія отвѣта, то ст. 296 и 297 Св. Гражд. Зак. часть 2 опредѣляютъ слѣдующее:

Принявъ объясненіе отвѣтчика, судъ назначаетъ истцу срокъ для представленія объясненія (Replik); получивъ объясненіе истца, судъ сообщаетъ оное отвѣтчику. Когда въ тяжбѣ, или искѣ, всѣ доказательства отъ спорящихся будутъ представлены, то послѣ сего ни та, ни другая сторона не могутъ

[1] Это опредѣленіе совершенно соотвѣтствуетъ l. 2. Dig 22. 3. гдѣ сказано: ei incumbit probatio, qui dicit, non qui negat, т.-е. всякій доказываетъ то, что̀ онъ утверждаетъ; а что̀ онъ отрицаетъ, можетъ доказать противникъ.

уже подавать пополнительныхъ прошеній ни въ оправданіе, ни въ опровerженіе; а ежели таковыя отъ нихъ поданы были, то судъ возвращаетъ оныя съ надписью (Dorsualresolution)[1].

Что касается, наконецъ, до встрѣчнаго иска, то о немъ говорится въ Сводѣ Гражд. Зак. на двухъ мѣстахъ. Въ ст. 208 второй части сказано: искъ отвѣтчика на истцѣ, называемый *встрѣчнымъ*, разбирается въ томъ же судѣ, гдѣ предъявленъ на него искъ его соперникомъ, развѣ дѣло, по роду своему, принадлежать будетъ какому-либо особенному вѣдомству. Въ другомъ мѣстѣ, въ ст. 264 послѣ раздѣленія прошеній на явочныя, встрѣчныя и мировыя, сказано: что прошеніе отвѣтчика, предъявляющаго въ отвѣтѣ обратный искъ на истца, именуется *встрѣчнымъ*.

Такъ-какъ эти опредѣленія согласуются съ опредѣленіями общаго права, то, само собою разумѣется, что, вмѣсто законами пропущенныхъ опредѣленій, можемъ употреблять опредѣленія общаго права.

---

[1] Въ практикѣ дѣлаются иногда исключенія изъ этого правила, что явствуетъ изъ примѣчанія къ 297 ст. Св. Гр. Зак. ч. 2 гдѣ, въ концѣ онаго, сказано: что о числѣ письменныхъ прошеній, подаваемыхъ во время тяжбы, не сдѣлано никакого рѣшительнаго положенія.

ГЛАВА ВТОРАЯ.

О СУДЕБНЫХЪ ДОКАЗАТЕЛЬСТВАХЪ.

ОТДѢЛЕНІЕ ПЕРВОЕ.

О ДОКАЗАТЕЛЬСТВАХЪ ВООБЩЕ.

§ 10.

Во всякомъ дѣлѣ рѣшаемые вопросы или основаны на законахъ, или на фактахъ, и только по опредѣленіи послѣднихъ можно рѣшить первые. Это опредѣленіе фактовъ, служащихъ основаніемъ спорнаго дѣла, дѣлается посредствомъ *доказательствъ*. Судья необходимо долженъ быть увѣренъ въ истинѣ факта, служащаго основаніемъ спорнаго дѣла, и эту увѣренность получаетъ онъ только доказательствами, представленными тяжущимися.

Если истецъ доказываетъ свой искъ, то это дѣйствіе называется просто *доказательствомъ*; но если, напротивъ, отвѣтчикъ доказываетъ, что показанія истца несправедливы, то это дѣйствіе называется *обратнымъ доказательствомъ*.

Оба эти дѣйствія находятся во взаимномъ отношеніи, имѣютъ одинаковыя послѣдствія и совершаются одними и тѣми же средствами. Между ними только та разница, что, въ случаѣ неудачи въ доказательствѣ, истецъ потеряетъ право иска, а неудача въ обратномъ

доказательствѣ вредитъ отвѣтчику только тогда, когда доказательство удалось истцу.

Объ обратномъ доказательствѣ замѣтимъ еще: цѣль его доказать или противное тому, что доказалъ истецъ или, приведя новыя обстоятельства, доказать дѣйствительность оныхъ. Только въ первомъ случаѣ существуетъ собственно такъ-называемое обратное доказательство; въ послѣднемъ же случаѣ только обратное доказательство, не въ собственномъ смыслѣ слова взятое. Противъ перваго рода обратнаго доказательства запрещается всякое дальнѣйшее доказательство (reprobatio reprobationis), потому-что безъ этого тяжбы сдѣлались бы безконечными. Противъ послѣдняго же рода обратнаго доказательства допускается еще доказательство, потому-что отвѣтчикъ этимъ доказательствомъ уже сдѣлался истцомъ (reus excipiendo fit actor)

О доказательствѣ говорится въ 312 ст., а объ обратномъ доказательствѣ въ 313 ст. Свода. Гражд. Законовъ часть 2.

ОТДѢЛЕНІЕ ВТОРОЕ.

О СРОКАХЪ ДОКАЗАТЕЛЬСТВЪ.

§ 11.

По силѣ 245 ст. Свода Гражд. Законовъ часть 2, гдѣ сказано:

«Въ изложеніи дѣла по пунктамъ надлежитъ «показывать настоящую онаго истину кратко

«и ясно, означать искъ правдою, по долгу «присяги и чистой совѣсти, не прибавлять ни-«чего лишняго и посторонняго, не употреблять «укорительныхъ словъ и приводить причины «или доводы, по которымъ происходитъ про-«шеніе».

Доказательства должны быть приводимы при самомъ прошеніи. Назначенія особеннаго срока для доказательства не бываетъ по нашимъ законамъ. Судья, уже по должности послѣ разсмотрѣнія прошенія назначаетъ кому и что именно слѣдуетъ доказать. Какимъ образомъ онъ при этомъ поступаетъ, увидимъ ниже, при различныхъ видахъ доказательствъ. Поэтому здѣсь нечего говорить о срокахъ доказательствъ.

Доказательства не принимаются, если они не были представлены истцомъ при самомъ прошеніи, а отвѣтчикомъ при отвѣтѣ, что явствуетъ изъ 297 ст. Свода Гражд. Законовъ, часть 2, гдѣ сказано:

«Когда въ тяжбѣ, или искѣ, всѣ доказательства «отъ спорящихся будутъ представлены, то «послѣ сего ни та, ни другая сторона не мо-«гутъ уже подавать пополнительныхъ про-«шеній ни въ оправданіе, ни въ опровержевіе; «и ежели бы таковыя отъ нихъ поданы были, «то судъ возвращаетъ оныя съ надписью».

ОТДѢЛЕНІЕ ТРЕТІЕ.

О РАЗЛИЧНЫХЪ РОДАХЪ ДОКАЗАТЕЛЬСТВЪ.

По общему судопроизводству.	*По Коммерческому Суду.*
Въ 314 ст. Свода Гражд. Зак. ч. 2 перечислены 7 различныхъ родовъ доказательствъ, а именно: 1. собственное признаніе; 2. письменныя доказательства (акты); 3. личный осмотръ; 4. показаніе свѣдущихъ людей; 5. показаніе свидѣтелей; 6. повальный обыскъ; 7. присяга. Въ общемъ правѣ недостаетъ одного доказательства, т.-е. повальнаго обыска, но за то, по нашимъ законамъ, нѣтъ доказательства общаго права подозрѣніемъ и умозаключеніемъ [1].	Въ 1590 ст. Свода Уст. Торговыхъ перечислены только 4 рода доказательствъ, а именно: 1. собственное признаніе; 2. письменныя доказательства и документы; 3. свидѣтели; 4. присяга.

Разсмотримъ теперь каждый родъ доказательствъ отдѣльно.

§ 12.

1. *Признаніе.*

Подъ признаніемъ разумѣется обдуманное объявленіе, которымъ одна изъ тяжущихся сторонъ

[1] По межевымъ дѣламъ почитается особымъ родомъ доказательства владѣніе до 1765 года; но какъ самое сіе владѣніе открывается доказательствами, здѣсь приведенными, то, само собою, оно не составляетъ прямаго доказательства Зак. Межев. (ст. 861.

доказываетъ истину собственнаго дѣянія, относящагося до его правъ и обязанностей. Наши законы различаютъ письменное и изустное признанія. Послѣднее почитается дѣйствительнымъ только, когда оно учинено въ судѣ; первое же можетъ, смотря по обстоятельствамъ, имѣть силу доказательства, хотя и учинено внѣ суда (ст. 315 и 317 Св. Гражд. Зак. ч. 2) [1].

Правила, что все зависитъ въ признаніи о томъ, имѣлъ ли тотъ, кто дѣлалъ оное, цѣль уступить обязанность или нѣтъ, не находимъ въ нашихъ законахъ. Но нельзя умолчать о такомъ важномъ общепринятомъ правилѣ, тѣмъ болѣе, что наши законы не противорѣчатъ ему. Надобно еще замѣтить, что признаніе имѣетъ только силу, пока противнаго не доказано.

§ 13.

2. *Письменныя доказательства* (акты).

Объ этомъ родѣ доказательствъ трактуютъ наши законы очень подробно, а именно, слѣдующимъ образомъ. Сначала говорится о разныхъ родахъ письменныхъ доказательствъ. Это отдѣленіе начинается опредѣленіемъ, что письменныя доказатель-

[1] То же самое относится и къ производству въ Коммерческихъ Судахъ, съ добавленіемъ, что собственное признаніе освобождаетъ соперника отъ всякихъ дальнѣйшихъ доказательствъ, и что признаніе по тому самому дѣлу, при производствѣ въ другомъ судебномъ мѣстѣ сдѣланное, пріемлется за признаніе судебное (ст. 1591 и 1594 Св. Уст. Торг.).

ства суть акты, удостовѣряющіе чье-либо право, или обязанность (ст. 318 Св. Гражд. Зак. ч. 2); потомъ въ 319 ст. перечисляются три рода письменныхъ доказательствъ: [1]

1. акты состоянія;
2. акты укрѣпленія имуществъ;
3. акты присутственныхъ мѣстъ. [2].

Послѣ этого слѣдуетъ разсмотрѣніе разныхъ родовъ письменныхъ доказательствъ. Опредѣленія нашихъ законовъ, имъ только и свойственныя, о порядкѣ разсмотрѣнія письменныхъ доказательствъ слѣдующія:

[1] Къ особеннымъ родамъ письменныхъ доказательствъ, употребляемыхъ въ дѣлахъ торговыхъ, принадлежатъ: 1) купеческія конторскія книги; 2) маклерскія книги и записки; 3) книги по образцу купеческихъ; 4) счеты и расписки (ст. 1619 Св. Уст. Торг.).

[2] Къ актамъ состоянія принадлежатъ: метрическія книги, выписки и свидѣтельства изъ оныхъ; акты о принадлежности къ какому-либо сословію, какъ то: родословныя, городовыя обывательскія книги, ревизскія сказки и выписки изъ оныхъ; акты, утверждающіе состояніе обществъ и заведеній, какъ то: жалованныя граматы, привилегіи и проч. (ст. 320 Св. Гражд. Зак. ч. 2).

Къ актамъ укрѣпленія имуществъ принадлежатъ: во-первыхъ, акты крѣпостные, а именно: 1. крѣпости и записи, крѣпостнымъ порядкомъ совершенныя, каковы суть: купчія и закладныя крѣпости, дарственныя записи и вообще всякаго рода акты, коими произведенъ переходъ отъ одного лица къ другому, права собственности на недвижимое имущество, на крѣпостныхъ людей и рекрутскія зачетныя квитанціи, равно какъ и окончательные акты объ увольненіи крестьянъ въ государственные крестьяне, водворенные на собственныхъ земляхъ; 2 записи и обязательства у крѣпостныхъ дѣлъ, только для засвидѣтельствованія явленныя, какъ то: духовныя завѣщанія, какъ крѣпостныя, явленныя при жизни, такъ и до-

1. При сомнѣніи о подлинности актовъ надлежитъ учинить справки, безъ чего отнюдь не ставить ихъ въ доказательство (ст. 323).
2. За умышленное сокрытіе или утайку требуемой къ производству дѣла бумаги, виновный подвергается суду по законамъ (ст. 326).
3. Если крѣпостныя доказательства, представленныя тяжущимися, ветхи такъ, что и написанныхъ словъ распознать нельзя, то судъ справляется съ тѣми мѣстами, гдѣ какая крѣпость писана, и производитъ сличеніе съ крѣпостными книгами. Равнымъ образомъ, въ случаѣ утраты неизвѣстнымъ образомъ крѣпости или записи, тяжба разбирается крѣпостными книгами и по выписямъ изъ оныхъ (ст. 327 и 328).

машнія, явленныя по смерти завѣщателя, рядныя записи на движимое имѣніе, крѣпостныя заемныя письма, закладныя въ движимомъ имѣніи, отказныя, раздѣльныя и отдѣльныя записи, наемныя, подрядныя и всякія другія, кромѣ актовъ перваго рода крѣпостнымъ порядкомъ совершаемыхъ. Во-вторыхъ, акты, явленные къ сознанію и засвидѣтельствованію въ присутственномъ мѣстѣ, или у публичныхъ нотаріусовъ и маклеровъ, какъ то: заемныя и вѣрющія письма, договоры и другія тому подобныя обязательства. Въ-третьихъ, акты домашніе, какъ то: завѣщанія домашнія прежде ихъ явки въ судѣ, и подписанные должниками счеты, расписки, купеческія книги, явочныя прошенія и тому подобныя (ст. 321).

Къ актамъ присутственныхъ мѣстъ принадлежатъ: судебные журналы, протоколы, реестры настольные, докладныя книги, входящія и исходящія бумаги, выписки изъ дѣлъ, подписанныя тяжущимися, судебныя опредѣленія, въ силу закона вошедшія, книги межевыя, запретительныя, разрѣшительныя и др. (ст. 322).

4. Купеческія книги въ искахъ противъ лица, къ торговому сословію непринадлежащаго, могутъ быть принимаемы только за половинное доказательство и только въ спорахъ о поставкѣ товаровъ и денежныхъ заемныхъ обязательствахъ, и то единственно тогда, когда признаніемъ сего лица, или другими доводами уже доказано, что товары были дѣйствительно поставляемы, или деньги забираемы, но сомнѣніе или спорь настоитъ только о времени, количествѣ, качествѣ, или цѣнѣ поставленныхъ или забранныхъ товаровъ, или о срокѣ обѣщаннаго платежа[1]. Если сіе половинное доказательство не будетъ оспорено, или опровергнуто другими, сильнѣйшими доказательствами съ противной стороны, то купецъ мо-

[1] То же слово въ слово сказано въ 1620 по 1623 ст. Св. Уст. Торг., гдѣ, касательно лицъ торговаго сословія, постановлено: купеческія конторскія книги, если онѣ ведены по установленнымъ правиламъ и съ надлежащею исправностью, имѣютъ силу доказательства во всѣхъ дѣлахъ, кои касаются до товарной или вексельной торговли, до денежныхъ займовъ и другихъ торговыхъ обязательствъ, кои обыкновенно вносятся въ сія книги. Купеческія книги служатъ полнымъ доказательствомъ между купцами взаимно, когда внесенныя въ оныя статьи, составляющія предметъ иска по сравненіи съ книгами отвѣтчика, окажутся сходны. Если статьи въ книгахъ одного купца несходны съ статьями въ книгахъ другаго, объявляющаго по онымъ споръ, то ни тѣ, ни другія книги, сами по себѣ, не могутъ служить доказательствомъ къ разрѣшенію спора; однако же таковое несходство въ однѣхъ статьяхъ не лишаетъ ихъ въ томъ же дѣлѣ силы доказательства по другимъ статьямъ, сходнымъ, по-крайней-мѣрѣ, пока не будетъ доказано противное.

жетъ быть допущенъ къ подтвержденію своихъ книгъ дополнительною присягою, которая, однакожь, должна простираться только на тѣ статьи въ книгѣ, кои подлежатъ спору[1]. Но въ этихъ искахъ купеческія книги имѣютъ силу половиннаго доказательства только въ теченіе года, считая съ того времени, какъ товары поставлены, или деньги взяты. Этотъ

[1] Касательно же лицъ торговаго сословія постановлено еще, книги купца не принимаются въ доказательство: 1) когда въ нихъ окажутся вновь вставленные, вклеенные или вшитые листы, или найдены будутъ мѣстами поправки, или подчистки; 2) когда въ статьяхъ окажутся неисправности, относящіяся къ пользѣ хозяина, коему принадлежатъ книги; 3) когда купецъ, на основаніи тѣхъ же книгъ, объявлялъ прежде въ судѣ искъ и потомъ доказано будетъ, что платежъ имъ полученъ; 4) когда купецъ, по судебному приговору объявленъ лишеннымъ довѣрія, или честнаго имени, или признанъ будетъ злостнымъ банкротомъ. Во всѣхъ вышеозначенныхъ случаяхъ книги, теряя силу доказательства для купца, не теряютъ, однако же, онаго противъ его самого. Торговая записка, при посредствѣ присяжнаго биржеваго маклера заключенная и обоюдною подписью договаривающихся сторонъ утвержденная, служитъ между ними за неопровергаемый актъ, хотя бы, по нерадѣнію маклера, или по другимъ причинамъ, и не была она внесена въ маклерскую его книгу. Такую же силу доказательства имѣетъ и доставленная, по требованію суда для справки по дѣлу, за подписью и печатью присяжнаго биржеваго маклера, выписка изъ его книги. Въ случаѣ отсутствія или смерти маклера, при посредствѣ коего заключенъ торгъ, или иное торговое обязательство, книги его и внесенныя въ нихъ маклерскія записки имѣютъ столько же силы въ доказательствахъ, какъ и сдѣланное подъ присягою показаніе посторонняго свидѣтеля. Книги маклерскія теряютъ силу доказательства, когда онъ, за упущеніе въ нихъ, или за злоупотребленіе и обманъ, отрѣшенъ отъ своей должности (ст. 1629 по 1635 Св. Уст. Торг.).

годичный срокъ, въ случаѣ отлучки за границу, или неизвѣстности мѣстопребыванія того лица, коему товары поставлены, можетъ быть продолженъ до пяти лѣтъ и далѣе, посредствомъ протеста, какъ о томъ постановлено въ ст. 1626 и 1627 Св. Уст. Торговаго Книги и реестры разничныхъ торговцевъ и лавочниковъ, также поставщиковъ разныхъ припасовъ, хлѣбниковъ, погребщиковъ и мастеровыхъ людей, сами по себѣ не имѣютъ силы доказательства, хотя бы они ведены были и по образцу купеческихъ. Но если въ этихъ книгахъ, или реестрахъ, или при оныхъ находятся собственноручныя расписки того, кому товары или припасы поставлены, или работы произведены, то оныя имѣютъ противъ него силу полнаго доказательства (ст. 332 по 338).

5. Если тотъ, кто получилъ товары, припасы, или пользовался работою мастеровыхъ, держалъ у себя отписныя книги, или реверсы, и если въ оныхъ полученіе и уплата внесены, то таковая отписная книга, или реверсъ, подобно собственноручной распискѣ, служитъ полнымъ противъ него доказательствомъ, если онъ, продержавъ у себя сію отписную книгу болѣе недѣли съ того времени, какъ статьи въ оную вписаны, не протестовалъ на невѣрность. Если таковая отписная книга безъ вины лавочника, поставщика, или мастероваго потеряна, то, для доказательства подлинности

другаго, оставшагося у него образца оной, онъ можетъ быть допущенъ къ присягѣ (ст. 338 и 339)[1].

6. Расписка въ получении платежа, въ коей именно означено, что она выдана въ обмѣнъ обязательства, которое надлежало возвратить при платежѣ, составляетъ доказательство въ пользу того, кому она выдана, если нѣтъ спора въ ея подлинности (ст. 343).

7. По выслушаніи показанія письменными доказательствами рѣшится дѣло. Но спорный документъ не иначе признанъ быть можетъ за несомнительный, какъ когда сходство подписи съ другими документами утверждено будетъ единогласнымъ постановленіемъ суда[2]. Въ случаѣ, когда произойдетъ извѣтъ о подлогѣ акта, производить изслѣдованіе, и если по оному таковой подлогъ, или сомнѣніе, откроется, то давать дѣлу ходъ уголовный (ст. 354 и 355).

§ 14.

3. Осмотръ на мѣстѣ и показаніе свѣдущихъ людей.

Объ этихъ двухъ родахъ доказательствъ упоминается въ ст. 356 и 357 Св. Гражд. Зак. ч. 2. Подъ

[1] Все сказанное объ отписныхъ книгахъ, разумѣется и о биркахъ, которыя ведутъ биржевые артельщики, извощики и другіе пріемщики и поставщики товаровъ (ст. 1639 Св. Уст. Торг.).

[2] Порядокъ и правила, постановленныя для сличенія почерковъ документовъ, находимъ мы подробно изложено въ ст. 349 по 354 Св. Гражд. Зак. ч. 2.

первымъ разумѣется освидѣтельствованіе на мѣстѣ: кѣмъ, когда, гдѣ что учинено, и производится, по опредѣленію суда, мѣстною полиціею на общемъ основаніи о слѣдствіяхъ [1]. А подъ послѣднимъ показаніе и мнѣніе свѣдущихъ людей, по правиламъ искусства или науки, объ истинѣ того, что надлежало доказать.

[1] По заводамъ, въ области Уральскаго хребта лежащимъ, въ случаѣ споровъ о рудникахъ между казенными и частными заводами и между рудопромышленниками, слѣдствіе производится на общемъ основаніи: то есть, о срокѣ таковаго слѣдствія и осмотра на мѣстѣ всѣхъ угодій, горный начальникъ или его помощникъ, или горная полиція, обязаны увѣдомить за шесть недѣль какъ истца, такъ и отвѣтчика и заводскаго исправника, если въ округѣ частнаго завода находится мѣсто, подлежащее осмотру (ст. 1524 Уст. Горн.).

Въ назначенное время чиновникъ, или посредникъ со стороны горной, маркшейдеръ, или правящіи его должность, по назначенію горнаго начальства, выѣзжаютъ на мѣсто произвесть слѣдствіе вмѣстѣ съ истцомъ и отвѣтчикомъ, приглашая къ тому и заводскаго исправника въ случаѣ, вышеозначенномъ (ст. 1524).

Дозволяется производить слѣдствіе и прежде узаконеннаго срока, если истецъ и отвѣтчикъ согласятся между собою и подадутъ просьбу горному начальнику или его помощнику, и сіи найдутъ то удобнымъ (ст. 1524).

Въ спорахъ между двумя казенными заводами разныхъ начальствъ, горные начальники, съ общаго согласія, каждый отъ себя наряжаетъ по одному чиновнику для осмотра и освидѣтельствованія мѣста (ст. 1525).

Въ случаѣ споровъ о земляхъ и лѣсахъ между казенными заводами и казенными крестьянами, или другаго состоянія людьми, также заводчиками и частными владѣльцами, слѣдствія производятся на общемъ основаніи. Горный начальникъ за шесть недѣль увѣдомляетъ и требуетъ, чтобъ, по прошествіи шести недѣль въ первый день, а по общему согласію и прежде того, выѣхали на мѣсто, во-первыхъ, членъ Уѣзднаго

Доказательство посредствомъ осмотра только тогда можетъ быть названо *настоящимъ*, когда одна сторона ссылается, вмѣсто доказательства, на осмотръ на мѣстѣ; но если судья самъ, что онъ всегда можетъ по должности, для объясненія принадлежа-

Суда, во-вторыхъ, по землямъ казеннымъ и пустопорожнимъ, или принадлежащимъ къ казеннымъ деревнямъ, селамъ окружный начальникъ или къ городамъ членъ Земскаго Суда; втретьихъ, по лѣсамъ казеннымъ пустопорожнимъ, или отведеннымъ къ казеннымъ деревнямъ, селамъ или городамъ, окружный или губернскій лѣсничій; въ-четвертыхъ, по землямъ и лѣсамъ, отведеннымъ къ частнымъ заводамъ, заводскій исправникъ, въ округѣ коего состоитъ спорное мѣсто, и самъ заводчикъ, или повѣренный со стороны его, а по землямъ и лѣсамъ владѣльческимъ самъ владѣлецъ, или также повѣренный его. Къ нимъ посылаетъ горный начальникъ землемѣра и депутата (ст. 1526).

Правила, постановленныя въ судопроизводствѣ по горнымъ заводамъ Уральскаго хребта, прилагаются и къ заводамъ Замосковнымъ и къ Московскому Горному Правленію (ст. 2217).

По дѣламъ частныхъ заводовъ и промысловъ, въ горной области Уральскаго хребта лежащихъ, если откроется споръ, тяжба или искъ между двумя заводчиками по лѣсамъ, землямъ и рудникамъ, и нужно будетъ произвесть слѣдствіе, то истецъ заявляетъ заводскому исправнику, который требуетъ отъ той и другой стороны повѣренныхъ, и выѣзжаетъ съ ними въ срокъ на мѣсто, гдѣ слѣдствіе надлежащимъ образомъ производится и утверждается подписаніемъ всѣхъ присутствовавшихъ на ономъ. Если спорящіе заводы принадлежатъ вѣдѣнію двухъ разныхъ заводскихъ исправниковъ, то они оба должны находиться при слѣдствіи. По окончаніи слѣдствія, заводскій исправникъ, принявшій просьбу, препровождаетъ оную въ судъ. Если нужно вообще произвесть какое слѣдствіе по дѣламъ, принадлежащимъ къ заводамъ частныхъ людей, то заводская полиція обязана немедленно увѣдомить о томъ заводскаго исправника (ст. 1584 и 1585).

щаго спора, считаетъ нужнымъ дѣлать осмотръ на мѣстѣ, то это не есть доказательство, въ строгомъ смыслѣ слова, также и возложенная присяга, въ случаѣ неполнаго доказательства.

Къ доказательству посредствомъ мнѣнія свѣдущихъ людей принадлежатъ:

1. Оцѣнка вещи въ спорныхъ дѣлахъ, для опредѣленія настоящей цѣны.
2. Доказательство вѣрности счетовъ, если это зависитъ отъ вычисленій.
3. Мнѣнія о производствахъ искусства.
4. Мнѣнія о сходствѣ и несходствѣ почерковъ.

Если показаніе свѣдущихъ людей оспоривается, то надобно различить, спорятъ ли о томъ, что при свидѣтельствѣ сдѣланы ошибки или невѣрности, или что основанія свидѣтельства невѣрны. Въ первомъ случаѣ производится тѣми же людьми новое свидѣтельство, а въ послѣднемъ выбираются другіе свѣдущіе люди [1].

§ 15.

4. Показаніе свидѣтелей.

Объ этомъ родѣ доказательствъ находимъ мы въ Сводѣ Гражданскихъ Законовъ слѣдующія отдѣленія:

[1] Въ судопроизводствѣ по Коммерческимъ Судамъ свѣдущіе люди назначаются изъ биржевыхъ маклеровъ, браковщиковъ, диспашеровъ, или другихъ присяжныхъ; если же по тому предмету торговли и промышлености нѣтъ присяжныхъ, то судъ долженъ самъ избрать и поименно означить трехъ извѣстныхъ ему свѣдущихъ въ томъ дѣлѣ людей. Никто

1. Общія положенія;
2. Кто можетъ быть свидѣтелемъ;
3. Вызовъ свидѣтелей;
4. Объ очныхъ ставкахъ и присягѣ свидѣтелей;
5. Порядокъ допроса свидѣтелей;
6. О силѣ свидѣтельскихъ показаніяхъ;

Разсмотримъ здѣсь эти отдѣленія порознь, а именно:

a) Общія правила:

По общему судопроизводству.

Тяжущіеся могутъ ссылаться на свидѣтелей или отдѣльно другъ отъ друга, или по взаимному согласію на одни и тѣ же лица, что называется *общею ссылкою*, или *общею правдою*. Тяжущіеся, сославшіеся оба па общую правду, не могутъ послѣ того, по тому же дѣлу, сверхъ той общей ссылки, предъявлять другія (ст. 358 и 359 Св. Гражд. Зак. ч. 2).

По Коммерческимъ Судамъ.

Когда одна или обѣ стороны сошлются на свидѣтелей, тогда Коммерческій Судъ сперва разсматриваетъ: можетъ ли по существу дѣла быть допущено доказательство чрезъ свидѣтелей (ст. 1646 Свода Уст. Торг.).

b) Кто можетъ быть свидѣтелемъ.

Къ свидѣтельству подъ присягой не допускаются [1]:

1. Малолѣтные, недостигшіе 15-ти лѣтняго возраста,

изъ лицъ, принадлежащихъ по торгу или промышлености къ сословію истца или отвѣтчика, не можетъ отрицаться отъ сего назначенія (ст. 1690 и 1701 Св. Уст. Торг.).

[1] Монахи, священники, діаконы и церковные причетники отъ свидѣтельства не устраняются (ст. 361).

2. Безумные и сумасшедшіе,
3. Глухонѣмые,
4. Вообще преступники всякаго рода,
5. Учинившіе прежде въ судѣ лживую присягу, или склонившіе другихъ къ ложному свидѣтельству,
6. Явные прелюбодѣи,
7. Небывшіе никогда у святаго причастія,
8. Иностранцы, коихъ поведеніе неизвѣстно,
9. Лица, прикосновенныя къ дѣлу,
10. Находящіеся съ тяжущимся въ родствѣ и ближнемъ свойствѣ, или имѣвшіе съ нимъ до того времени вражду, хотя бы они потомъ и помирились,
11. Дѣти противъ родителей,
12. Жена тяжущагося, по ссылкѣ противной стороны,
13. Отпущенные на волю, ни въ пользу, ни противъ прежнихъ помѣщиковъ и дѣтей ихъ,
14. Люди подкупленные къ свидѣтельству,
15. Раскольники противъ правовѣрныхъ [1],
16. Люди, находящіеся у тяжущагося въ услуженіи и получающіе отъ него пропитаніе, мо-

[1] Въ дѣлахъ же между собою и противъ нехристіанъ раскольники поповщинской и безпоповщинской сектъ приводятся къ свидѣтельской присягѣ на основаніи особыхъ правилъ. Отъ прочихъ же сектаторовъ, какъ то: духоборцевъ, иконоборцевъ, малакановъ, скопцовъ, субботниковъ или іудействующихъ, принимаются, вмѣсто свидѣтельской присяги по подобнымъ дѣламъ, обыкновенныя ихъ показанія, строжайше предваряя ихъ, съ обязаніемъ подпискою, что если такія показанія окажутся ложными, то съ ними будетъ поступлено по всей строгости законовъ.

гутъ быть допрошены только за недостаткомъ другихъ свидѣтелей (ст. 362 по 366 Св. Гражд. Зак. часть 2).

c) Вызовъ свидѣтелей [1].

По общему судопроизводству.

Больные люди, знатные и лица женскаго пола дворянскаго состоянія могутъ быть допрашиваемы на дому чрезъ отряженныхъ къ нимъ чиновниковъ. Лица, призываемыя къ свидѣтельству, не могутъ отказаться отъ явки къ допросу; уклоняющіяся отъ показанія могутъ быть къ тому принуждены и подвержены за ослушаніе наказанію. Наконецъ, можетъ свидѣтель требовать, на счетъ тяжущагося, признаннаго виновнымъ, вознагражденія за путевыя издержки и другіе понесенные имъ отъ того убытки (ст. 369, 374 и 375 Св. Гражд. Зак. ч. 2).

По Коммерческимъ Судамъ.

Если свидѣтель не явится и не пришлетъ никакого объясненія, то судъ подвергаетъ неявившагося свидѣтеля платежу штрафа за ослушаніе, не менѣе 3 руб. и не болѣе 7 руб. 50 коп. сер., а вмѣстѣ съ тѣмъ назначаетъ другой срокъ и посылаетъ повѣстку. Если свидѣтель и по сей повѣсткѣ не явится, то штрафъ за ослушаніе можетъ быть увеличенъ отъ 7 руб. 50 коп. до 15 руб. сер., и судъ требуетъ чрезъ полицію отобраніе отъ него показанія о причинахъ его неявки (ст. 1654 и 1655 Свода Уст. Торг.).

[1] Здѣсь и въ слѣдующихъ статьяхъ поговоримъ только о частностяхъ, ссылаясь на общія опредѣленія.

d) Объ очныхъ ставкахъ и присягѣ свидѣтелей.

Очная ставка имѣетъ цѣлію дать тяжущемуся случай отводить свидѣтеля, что тяжущійся можетъ дѣлать, если это прежде не сдѣлано, только при очныхъ ставкахъ, или, по-крайней-мѣрѣ, до приведенія свидѣтеля къ присягѣ. Впослѣдствіи тяжущійся не можетъ уже отвести свидѣтеля, развѣ бы узналъ какой-либо порокъ за свидѣтелемъ, послѣ уже приведенія онаго къ присягѣ; но и въ семъ случаѣ тяжущійся долженъ присягою подтвердить, что онъ прежде о порокѣ свидѣтеля извѣстенъ не былъ. Если для удостовѣренія въ правильности отвода потребны справки и изслѣдованія, то, до собранія ихъ, свидѣтель хотя и можетъ быть допрошенъ, но не подъ присягою (ст. 376 по 380 Св. Гражд. Зак. часть 2).

Истецъ и отвѣтчикъ могутъ только съ судейскаго согласія освободить свидѣтеля отъ присяги: и тогда показаніе его принимается въ такой же силѣ, какъ бы подъ присягою дано было.

Отъ присяги при свидѣтельствѣ по закону освобождаются:

1. Духовныя лица греко-

Причины къ отводу свидѣтелей должны быть объявлены прежде призыва ихъ, или если они уже призваны, то, по-крайней-мѣрѣ, прежде приведенія ихъ къ присягѣ и начатія допроса (стат. 1651 Св. Уст. Торг.).

Каждый свидѣтель, явившійся въ судъ, долженъ объявить свое имя, званіе, лѣта и мѣсто жительства, также не состоитъ ли онъ въ родствѣ, свойствѣ или товариществѣ съ одною изъ тяжущихся сторонъ; потомъ онъ приводится къ присягѣ въ томъ, что въ показаніяхъ будетъ говорить правду (ст. 1656).

россійскаго исповѣданія, изъ коихъ принадлежащія къ бѣлому духовенству допрашиваются по священству, а монашествующіе по иноческому обѣщанію.

2. Члены евангелическаго братства отъ которыхъ, вмѣсто присяги, пріемлется изустное утвержденіе ихъ показаній.

3. Духоборцы, коихъ запрещается принуждать къ присягѣ, не допуская ихъ, впрочемъ, къ свидѣтельству противъ православныхъ (ст. 380 и 381).

Свидѣтели присягаютъ каждый по своей вѣрѣ и приводятся къ присягѣ при слѣдователѣ, при истцѣ и отвѣтчикѣ; или, если они сами не могутъ быть во время присяги свидѣтелей, то должны для присутствія, вмѣсто себя, уполномочить другихъ (ст. 382 по 386).

Свидѣтели могутъ быть допущены къ показаніямъ и безъ присяги, если на сіе тяжущіеся согласны (1657 ст.)

e. О порядкѣ допроса свидѣтелей.

Немедленно послѣ присяги допрашиваются свидѣтели (ст. 386).

Допрашивать свидѣтелей до предъявленія отвѣта со стороны тяжущагося дозволяется:

1. Когда свидѣтель въ путь собрался и возвращеніе его можетъ замедлиться.

2. Когда свидѣтель опасно

Предъ допросомъ свидѣтелей дозволяется обѣимъ сторонамъ предложить имъ вопросы, какіе, по обстоятельствамъ дѣла, признаютъ они нужными. По окончаніи сего, отряженный къ допросу членъ приступаетъ къ допросамъ, и тогда никто уже не имѣетъ права вмѣшиваться въ оный

боленъ и о выздоровленіи его сомнѣніе имѣть можно. Такое свидѣтельство называется *свидѣтельствомъ всегдашней памяти* (ст. 387).

или прерывать рѣчи свидѣтелей, но обязанъ обращаться о томъ къ члену. Кто прерветъ рѣчи свидѣтеля во время допроса, тотъ подвергается взысканію за каждый разъ по 3 руб. сер. штрафа. По окончаніи допроса свидѣтели должны прочесть, или со вниманіемъ выслушать всѣ показанія, какія ими сдѣланы; потомъ каждый порознь спрашивается: утверждаетъ ли онъ написанное и не имѣетъ ли еще чего присовокупить, или что-либо отмѣнить въ показаніяхъ (ст. 1658 по 1662).

Статья же 395 Свода Гражданскихъ Законовъ ч. 2 заключаетъ въ себѣ совершенную особенность, предписывая, что если свидѣтели противорѣчатъ между собою, то надлежитъ изслѣдовать чрезъ очныя ставки и другія доказательства, чье показаніе справедливо. Такимъ же образомъ и статья 400, въ которой сказано:

«За ложныя показанія, несправедливый отзывъ
«о невѣдѣніи, или разнорѣчіе объ одномъ и
«томъ же предметѣ, подлежатъ свидѣтели,
«сверхъ установленнаго за ложное свидѣтель-
«ство по суду наказанія, взысканію всѣхъ
«причиненныхъ чрезъ то убытковъ.

f. О силѣ свидѣтельскихъ показаній.

Свидѣтельство двухъ достовѣрныхъ людей, неотведенныхъ тяжущимся и совершенно согласныхъ

въ своихъ показаніяхъ, составляетъ совершенное доказательство, если противъ онаго не будетъ представлено достаточныхъ опровержепій (ст. 401 Св. Гражд. Зак. ч. 2)[1].

Показаніе одного свидѣтеля считается недостаточнымъ доказательствомъ, исключая: 1. когда будутъ при томъ и другія неоспоримыя доказательства; 2. когда учинена общая ссылка на одного; 3. когда показаніе учинено отцомъ или матерью противъ ихъ дѣтей (ст. 402).

При равной степени достовѣрности законныхъ свидѣтелей, въ случаѣ противорѣчія ихъ, дается преимущество: 1. мужчинѣ предъ женщиною; 2. знатному предъ незнатнымъ; 3. ученому предъ неученымъ, 4. духовному предъ свѣтскимъ (ст. 405).

§ 16.

5. Повальный Обыскъ.

Повальнымъ обыскомъ называется допросъ окольныхъ жителей, если потребно удостовѣриться въ дѣлѣ о такомъ обстоятельствѣ, которое можетъ

[1] Мухамедане въ Закавказскомъ Краѣ и киргизы въ Сибири принимаются въ свидѣтели по дѣламъ христіанъ, съ наблюденіемъ слѣдующихъ правилъ: 1. въ тѣхъ случаяхъ, когда, по общему закону, признается достаточнымъ свидѣтельство двухъ человѣкъ, изъ мухамеданъ должно быть не менѣе четырехъ свидѣтелей; 2. свидѣтельство по дѣламъ христіанъ, менѣе четырехъ человѣкъ мухамеданъ и даже одного можетъ быть пріемлено въ такомъ токмо случаѣ, когда обѣ спорящіяся стороны дѣлаютъ общую ссылку на однѣ и тѣ же лица (ст. 367).

быть извѣстно всѣмъ или многимъ жителямъ какого-либо мѣста (ст. 407 Св. Гражд. Зак. ч. 2).

Если тяжущіеся представили свидѣтелей, или учинили общую ссылку, то запрещается по тому же дѣлу производить повальный обыскъ (ст. 408). Если же, за неимѣніемъ другихъ доказательствъ, учинена ссылка на повальный обыскъ, то запрещается тяжущемуся по тому же дѣлу ссылаться поименно на нѣкоторыхъ изъ обыскныхъ людей. Таковыя ссылки не пріемлются и дѣло рѣшится учиненіемъ повальнаго обыска между всѣми людьми безъ выбора (ст. 409).

Повальный обыскъ называется *малымъ*, когда допрашиваются ближніе окольные люди, а *большимъ*, когда допрашиваются не одни ближніе, но и дальніе окольные люди (ст. 410).

При учиненіи повальнаго обыска не дозволяется ни истцу, ни отвѣтчику отвести кого-либо изъ обыскныхъ людей, хотя бы причиною отвода была дружеская или родственная связь сихъ обыскныхъ людей съ тяжущимся (ст. 412).

При производствѣ повальнаго обыска не могутъ находиться тяжущіеся или ихъ повѣренные; въ случаѣ жительства ихъ въ томъ же мѣстѣ, они обязаны оттуда выѣхать (ст. 413). По отобраніи показаній обыскныхъ людей, судъ постановляетъ рѣшеніе по большинству обыскныхъ голосовъ (ст. 416).

Если одинъ изъ тяжущихся будетъ представлять, что большая половина обыскныхъ людей учинила лживое показаніе, меньшая же сказала правду, то

судъ назначаетъ изъ обѣихъ половинъ лучшихъ, изъ ста двухъ, гдѣ же мѣнѣе ста, то по одному изъ каждой, и, поставивъ ихъ съ очей на очи, изслѣдываетъ, чье показаніе справедливѣе (ст. 417); и если на очной ставкѣ меньшая половина уличитъ въ лживомъ показаніи большую, то судъ постановляетъ рѣшеніе по показанію меньшей половины, въ пользу того, который несправедливо обвиненъ большею (ст. 418).

§ 17.

6. *Присяга.*

Объ этомъ послѣднемъ родѣ судебныхъ доказательствъ замѣтимъ слѣдующее:

По общему порядку судопроизводства.

1. Присяга позволена не иначе, какъ съ вѣдѣнія суда, и притомъ:

а) Какъ въ значительномъ, такъ и въ маловажномъ искѣ, судъ допускаетъ тяжущихся къ присягѣ только по самой необходимой нуждѣ, и ни въ какомъ случаѣ ихъ къ тому не принуждаетъ, но старается склонить ихъ, дабы они добровольно, не вступая въ клятву, помирились или разобрались третейскимъ судомъ, на что и даетъ имъ срокъ.

b) Отвѣтчикъ имѣетъ пред-

По Коммерческимъ Судамъ.

Присягою рѣшается дѣло или по взаимному согласію тяжущихся, или по постановленію суда:

1. Когда представленныя истцомъ или отвѣтчикомъ доказательства, не бывъ совершенно опровергнуты противною стороною, хотя окажутся сильнѣе ея доводовъ, но будутъ признаны судомъ недостаточными къ совершенному убѣжденію. Въ семъ случаѣ судъ предлагаетъ тому, кто представилъ сіи доказательства (истцу или отвѣтчику),

почтительное право принять присягу или отдать истцу на душу. Безъ согласія отвѣтчика присяга истцу дана быть не можетъ.

c) Истецъ не можетъ быть допущенъ къ присягѣ, если другихъ доказательствъ, кромѣ присяги, на подкрѣпленіе иска не имѣетъ: ибо, въ такомъ случаѣ, отрицаніе отвѣтчика имѣетъ равную силу съ показаніемъ истца (ст. 420, 421, 423 и 424 Св. Гражд. Зак. ч. 2).

2. Присяга подвержена нѣкоторымъ обрядамъ:

a) До привода тяжущихся къ присягѣ надлежитъ имъ ставиться къ оной три дня. Кто не явится на третьей ставкѣ, изъ одного лишь самовольства, не донося о томъ письменно, или явится, но, по непослушанію, въ указанное время присяги не учинитъ, тотъ обвиняется въ искѣ (ст. 430).

b) Тяжущіеся обязаны присягать сами. Дѣти ихъ, родственники, повѣренные, люди и крестьяне не могутъ приводимы быть вмѣсто ихъ къ присягѣ. Приведеніе къ присягѣ тяжущихся должно учинено быть днемъ (т. -е. до обѣда) и въ церкви; поэтому увѣщаніе тому, который присягу учинить долженъ дѣлаться священникомъ, но въ подтвердить оные присягою. Если на сіе согласится, то они получаютъ достовѣрность, и противная сторона обвиняется. Но судъ приступаетъ къ сей мѣрѣ только тогда:

a) Когда не найдетъ никакихъ другихъ способовъ усилить доказательства.

b) Когда доказательства и безъ того очевидны, или когда совсѣмъ нѣтъ уважительныхъ доказательствъ.

2. Присяга назначается и для удостовѣренія въ количествѣ иска, или убытковъ, когда первый или послѣдніе доказаны; но въ семъ случаѣ судъ долженъ прежде того назначить самое высшее и крайнее количество, до коего они могутъ простираться, такъ, чтобы показанія подъ присягою не могли выходить изъ сихъ предѣловъ (ст. 1663 по 1670 Св. Уст. Торг.)

Присяга совершается по обряду общими законами установленному, лично, въ присутствіи суда, во время засѣданія онаго, при соперникѣ присягающаго и всѣхъ участвующихъ въ дѣлѣ. Въ случаѣ законныхъ препятствій къ явкѣ въ судъ, присяга можетъ быть учинена и на дому присягающаго, въ присутствіи его соперника и члена суда, для сего отряженнаго. Если тотъ, кому назначена присяга, на-

присутствіи секретаря и повытчика. Секретарь обязанъ, если тяжущіеся присягать не пожелаютъ, не помирятся, или учинятъ между собой какой-либо договоръ, приказать повытчику записать о томъ въ присутствіе истца и отвѣтчика, дать имъ для рукоприкладства, скрѣпить своею подписью и представить суду для учиненія рѣшенія (ст. 431, 434, 437 и 439).

c) Присяга учиняется по обрядамъ вѣроисповѣданія присягающаго. Тяжущіеся духовнаго званія, вмѣсто присяги, допрашиваются по иноческому обѣщанію или священству; отъ тѣхъ лицъ общества евангелическаго аугсбургскаго исповѣданія, по закону коихъ присяга въ одномъ изустномъ утвержденіи состоитъ, дозволяется принимать во всѣхъ судебныхъ дѣлахъ ту присягу за дѣйствительную (ст. 435 и 436).

ходится въ отсутствіи и, по дальнему разстоянію, не можетъ явиться, то о приведеніи его къ присягѣ въ другомъ судебномъ мѣстѣ Коммерческій Судъ относится или въ Губернское Правленіе, или непосредственно къ мѣстному полицейскому начальству (ст. 1674 по 1678).

ОТДѢЛЕНІЕ ЧЕТВЕРТОЕ.

ОТНОШЕНІЕ ПРИМѢНЕНІЯ ВСѢХЪ ПЕРЕЧИСЛЕННЫХЪ РОДОВЪ ДОКАЗАТЕЛЬСТВЪ КЪ ДѢЙСТВІЯМЪ, ПРЕДШЕСТВОВАВШИМЪ ОНЫМЪ.

§ 18.

Изъ 9-го §-фа о дальнѣйшихъ дѣйствіяхъ тяжущихся увидѣли мы, что если въ тяжбѣ или искѣ

всѣ доказательства отъ спорящихся будутъ представлены, то послѣ сего ни та, ни другая сторона не могутъ уже подавать пополнительныхъ прошеній ни въ оправданіе, ни въ опровержение. По-этому, въ строгомъ смыслѣ слова взято, въ нашихъ законахъ не говорится о заглавіи этого параграфа. По нашимъ законамъ судья, по примѣненіи позволенныхъ тяжущимся родовъ доказательствъ, дѣйствуетъ всегда по обязанности (ex officio); между тѣмъ какъ по общему праву вопросъ: *что и сколько должно быть доказано?* рѣшается производствомъ веденныхъ доказательствъ, и судья получаетъ изъ этаго производства, такъ сказать, основаніе будущаго рѣшенія — у насъ судья самъ составляетъ это основаніе. Но это производство и по общему праву не составляетъ существенной части судопроизводства, и тяжущіеся могутъ по произволу отказаться отъ него. Который родъ доказательствъ, изъ всѣхъ законами назначенныхъ, примѣняется, зависитъ отъ характера дѣйствій, предшествовавшихъ доказательствамъ. Но это примѣненіе, по нашимъ законамъ, совершенно различное отъ таковаго же примѣненія по общему судопроизводству.

ГЛАВА ТРЕТЬЯ.

О СУДЕБНЫХЪ ДѢЙСТВІЯХЪ ПО ЗАКЛЮЧЕНІИ ДѢЛЪ.

ОТДѢЛЕНІЕ ПЕРВОЕ.

О СПРАВКАХЪ.

§ 19.

Справки, какъ особое заведеніе, принадлежащее исключительно только россійскому гражданскому судопроизводству, требуютъ особеннаго растолкованія.

Главная цѣль всякаго судебнаго дѣйствія — совершенное защищеніе права. Но, кромѣ этой цѣли, требуется еще, что образъ веденія и порядокъ этого дѣйствія имѣли общее основаніе согласующееся съ требованіями разума.

Это основаніе слѣдующее.

«Спорное дѣло можетъ существовать только «тогда, когда требуютъ отъ судьи рѣшить : кто «правъ, кто виноватъ. Для этого рѣшенія «требуется изслѣдованіе обстоятельствъ спорнаго дѣла и сравненіе этихъ обстоятельствъ «съ существующими законами: потому-что «убѣжденіе въ истинѣ этихъ обстоятельствъ «есть условіе каждаго судейскаго рѣшенія.»

Если же порядокъ судебныхъ дѣйствій имѣетъ подпору въ этомъ основаніи, то намъ открываются двѣ дороги, которыя поведутъ насъ, при примѣненіи этого основанія, къ одной и той же цѣли:

**

1. Во всѣхъ частяхъ судебныхъ дѣйствій можемъ основываться на правилѣ, что, такъ-какъ всякій властенъ располагать своими правами, какъ ему угодно, то правительство защищаетъ только тогда, *когда* требуютъ его защиты, только *то*, что требуютъ какъ свое, только такъ, какъ требуютъ защиту и употребляетъ, наконецъ, только тѣ средства, *которыми* тяжущійся хочетъ пріобрѣсть свое право. Здѣсь правило: *ничего по должности* (judex ex officio non procedit) не только въ отношеніи начала судебнаго дѣла, но и во всѣхъ частяхъ всего судопроизводства. А потому, что здѣсь все зависитъ отъ тяжбы, то судебныя дѣйствія, совершаемыя на *этомъ* основаніи, называются дѣйствіями по *тяжебному порядку* (Verhandlungsmaxime).[1]
2. Можно также основываться на правилѣ, что государство, если обиженная сторона требуетъ защиты, дѣйствуетъ *прямо* на средства, безъ которыхъ не можетъ быть дана эта защита. Здѣсь, съ подачею прошенія, во всѣхъ частяхъ судопроизводства дѣлается все *по должности*. А потому что здѣсь все совершается по судебному изслѣдованію, судебныя дѣйствія, совершаемыя на этомъ основаніи, называются дѣйствіями по *слѣдственному порядку* (Untersuchungsmaxime).

[1] Нѣкоторые изъ новѣйшихъ юристовъ назвали этотъ порядокъ *сотязательнымъ*.

Первый изъ этихъ порядковъ служитъ основаніемъ т. н. *общему судопроизводству* (gemeiner Process). Второй изъ нихъ находимъ мы во всѣхъ, отъ общаго уклоняющихся, судопроизводствахъ, и поэтому также въ судопроизводствѣ, по нашимъ законамъ, а именно въ отдѣленіи о справкахъ.

Оба эти порядка, согласуясь совершенно съ цѣлью судейской власти, не исключаютъ одинъ изъ себя другаго. Поэтому и нельзя считать достоинствомъ общаго судопроизводство, что оно исключительно слѣдуетъ первому порядку, или недостаткомъ нашего судопроизводства, что оно употребляетъ преимущественно послѣдній порядокъ. Напротивъ же, по моему, совершенство судопроизводства состоитъ въ удачномъ соединеніи обоихъ порядковъ, какъ мы это встрѣчаемъ въ нашемъ судопроизводствѣ, и именно въ примѣненіе послѣдняго порядка къ приготовленію рѣшеній, какъ это дѣлается справками.

Подъ *справками* разумѣемъ мы содержаніе всѣхъ свѣдѣній, актовъ, доказательствъ и тому подобнаго по дѣлу, о коемъ сотавляется записка собранныхъ въ томъ же мѣстѣ, или истребованныхъ отъ другихъ, и служащихъ къ дополненію или объясненію дѣла (ст. 134 Св. Губ. Учрежд.)

По вступленіи дѣла, обязанность канцеляріи повѣрить и разсмотрѣть: всѣ ли составляющіе оно акты и принадлежащія къ нему бумаги дѣйствительно на-лицо и въ надлежащемъ ли оныя порядкѣ. Вмѣстѣ съ симъ поставляется ей въ обязанность: приготовляемое къ слушанію дѣло объяснить всѣми потребными къ тому обстоятельствами, ничего слу-

чившагося не умолчать и приступать къ рѣшенію всякаго дѣла, особливо сомнительнаго и требующаго изъясненія, не иначе, какъ по учиненіи, надлежащихъ справокъ (ст. 123 и 124 Св. Губ. Учрежд. ст. 441, 542, 685 и 768 Св. Гражд. Зак. ч. 2, ст. 968 и 969 Св. Межев. Зак.).

Канцелярія дополняетъ дѣло справками или изъ другихъ дѣлъ и свѣдѣній, въ томъ же присутственномъ мѣстѣ находящихся, или же отъ постороннихъ мѣстъ и лицъ; но справки и свѣдѣнія, кои необходимы отъ постороннихъ мѣстъ и лицъ, требуются не иначе, какъ по резолюціи присутствія (ст. 125 Св. Губ. Учрежденій.).

Сношенія объ учиненіи справокъ изъ метрическихъ книгъ производятся съ Консисторіями, а не съ Духовными Правленіями (ст. 227 Св. Губ. Учрежд.).

Запрещено: 1. производить справки, служащія токмо къ проволочкѣ (ст. 126 Св. Губ. Учрежд. 442 Свод. Гражд. Зак. ч. 2); 2. требовать свѣдѣній объ именахъ, внесенныхъ въ государственую долговую книгу (Уст. Кред. Постан. ст. 97.); 3. относиться въ Контору сенатской типографіи о выправкахъ по прибавленіямъ къ Сенатскимъ Вѣдомостямъ (Св. Губ. Учрежд. ст. 228).

Уѣздныя мѣста, въ случаѣ неисполненія другими мѣстами законныхъ ихъ требованій, представляютъ Губернскому Правленію, которое, если мѣсто и лицо, недоставившее свѣдѣній, ему подвѣдомственно, понуждаетъ оное законными мѣрами; а когда свѣдѣнія затребованы изъ другой губерніи, или отъ другаго вѣдомства, относится о побужденіи въ Гу-

бернское Правленіе той губерніи, или въ высшее того вѣдомства начальство (Св. Губ. Учрежд. ст. 232).

По судопроизводству по формѣ суда и Коммерческихъ судовъ эти постановленія имѣютъ малое отклоненіе.

По формѣ суда.	*По судопроизводству Коммерческихъ Судовъ.*
По дѣламъ, производимымъ формою суда, *запрещено* дѣлать справки безъ ссылки тяжущихся (ст. 1146 Свод. Гражд. Зак. ч. 2).	Какъ въ словесномъ, такъ и въ письменномъ производствѣ Коммерческій Судъ ни самъ по себѣ, ни по просьбамъ и показаніямъ тяжущихся, не входитъ ни въ какую переписку съ посторонними лицами и мѣстами для пополненія дѣла справками, и представляетъ имъ собирать оныя, назначая срокъ, въ который справка должна быть представлена, смотря по разстоянію того мѣста, откуда оная можетъ быть взята, и по расчисленію хода почты (ст. 1341, 1406 и 1597 Свод. Уст. Торг.). Если справку должно истребовать изъ присутственныхъ мѣстъ, то Коммерческій Судъ даетъ тяжущимся сторонамъ свидѣтельство въ томъ, что она дѣйствительно къ производящемуся въ томъ судѣ дѣлу нужна. Сіе свидѣтельство утверждается въ достовѣрности его подписью секретаря, и

по оному всѣ присутственныя мѣста обязаны выдавать надлежащія изъ документовъ выписки и скрѣпленныя копіи точно такъ, какъ бы требуемыя оныя были отъ другихъ судебныхъ мѣстъ (ст. 1342 Св. Уст. Торг.).

ОТДѢЛЕНІЕ ВТОРОЕ.

О ДОКЛАДНЫХЪ ЗАПИСКАХЪ И ВЫПИСКАХЪ.

§ 20.

По собраніи нужныхъ справокъ, дополненій и объясненій, разсмотрѣніи оныхъ и соображеніи съ дѣломъ, составляется изъ онаго *выписка*, или *докладная записка* (ст. 128 Губ. Учр.).

Докладную записку имѣемъ мы общую съ *общимъ судопроизводствомъ*, но зависимость докладной записки отъ собраній нужныхъ справокъ есть особенность нашихъ законовъ. А въ точности и ясности получаемыхъ нашими докладными записками собраніемъ справокъ, видно преимущество соединенія вышеупомянутыхъ порядковъ въ одно цѣлое.

По нашимъ законамъ докладная записка должна содержать въ себѣ: 1. изложеніе дѣла, 2. справку и 3. выписку изъ законовъ (ст. 130 Св. Губ. Учрежд.).

Въ изложеніи дѣла показывается все существо и весь ходъ онаго съ начала до конца, т.-е.:

1. по какому прошенію или представленію, или сообшенію дѣло началось;

2. если дѣло тяжебное, то какіе были отвѣты и возраженія тяжущихся сторонъ;

3. какіе представлены ими акты, или крѣпости, и доказательства противъ оныхъ; если же дѣло было разсматриваемо въ низшемъ мѣстѣ, то

4. рѣшеніе, по оному послѣдовавшее.

Въ изложеніи дѣла должны быть саблюдаема ясность и правильность слога, безъ всякихъ излишнихъ повтореній, сохраняя прямое существо всѣхъ обстоятельствъ дѣла, которыя къ развязкѣ его необходимо нужны, и наблюдая, чтобы никакого обстоятельства пропущено не было (ст. 131 и 132 Св. Губ. Учрежд.).

Справка содержитъ въ себѣ всѣ свѣдѣнія, акты, доказательства и тому подобное по дѣлу, о коемъ составляется записка, собранные въ томъ же мѣстѣ или истребованные отъ другихъ и служащіе къ дополненію или объясненію дѣла (ст. 134).

Выписка изъ законовъ должна содержать въ себѣ всѣ приличествующія къ тому дѣлу узаконенія, отъ слова до слова, безъ всякихъ въ нихъ перемѣнъ, пропусковъ или сокращеній (ст. 135).

ОТДѢЛЕНІЕ ТРЕТІЕ.

О РУКОПРИКЛАДСТВѢ ТЯЖУЩИХСЯ КЪ ДОКЛАДНЫМЪ ЗАПИСКАМЪ.

§ 21.

Здѣсь встрѣчаемъ производство совершенно особенное, только россійскому гражданскому судо-

производству принадлежащее; это именно рукоприкладство тяжущихся къ докладной запискѣ.

Наши законы предписываютъ слѣдующее: докладная записка сообщается тяжущимся, или ихъ повѣреннымъ, для прочтенія и рукоприкладства (ст. 447 Св. Гражд. Зак. ч. 2).

Вызовы къ рукоприкладству въ судебныхъ мѣстахъ производятся всегда преимущественно объявленіями *чрезъ полицію*, если мѣсто жительства или временнаго пребыванія тяжущихся сторонъ извѣстно по дѣлу и онѣ находятся въ городѣ или уѣздѣ, въ вѣдомствѣ суда состоящемъ. Въ противномъ случаѣ, онѣ вызываются къ рукоприкладству чрезъ *публичныя вѣдомости*. Вызовы къ рукоприкладству производятся заблаговременно по точному соображенію срока, назначаемаго для явки участвующимъ сторонамъ, съ тѣмъ временемъ когда докладная записка по ихъ дѣлу долженствуетъ быть окончательно изготовлена. Каковое соображеніе возлагается на строгую отвѣтственность Канцеляріи (ст. 448 и 449) [1].

Наличнымъ тяжущимся назначается для явки къ рукоприкладству семидневный срокъ; находящиеся въ уѣздѣ того судебнаго мѣста, гдѣ производится судъ,

[1] Порядокъ доставленія тяжущимся, въ С. Петербургѣ находящимся, повѣстокъ о явкѣ къ рукоприкладству чрезъ с. петербургскую полицію опредѣленъ въ статьяхъ 4381 и 4382 общаго губернскаго учрежденія. Башкирцевъ и принадлежащихъ къ одному съ ними управленію мещеряковъ и прочихъ инородцевъ вызывать не чрезъ газеты и полиціи, но чрезъ командующаго башкирскимъ войскомъ. (Примѣчанія къ ст. 448).

со дня дѣйствительнаго имъ объявленія о томъ съ подпискою чрезъ полицію; въ прочихъ же уѣздахъ той губерніи, прилагая къ сему поверстный срокъ, по разстоянію, въ коемъ тяжущійся будетъ извѣщенъ о явкѣ. Отсутствующимъ же, кои вызываются чрезъ вѣдомости, назначается двухмѣсячный срокъ, со дня послѣдней публикаціи, кромѣ находящихся въ Сибири или за Кавказомъ, коимъ опредѣленъ двойной срокъ, т. е. четырехмѣсячный (ст. 450).

Кто изъ тяжущихся, бывъ вызываемъ къ рукоприкладству, въ означенные сроки не явится, или не пришлетъ повѣреннаго вмѣсто себя, тотъ рѣшительно теряетъ право на рукоприкладство. Участвующія лица, явясь въ назначенный срокъ, обязаны огласить свое присутствіе просьбою о допущеніи къ рукоприкладству. При самомъ принятіи таковой просьбы назначается имъ и день, въ который они должны дать подписку о рукоприкладствѣ (ст. 451 и 452). Отсутствіе одного изъ тяжущихся не можетъ быть препятствіемъ къ прочтенію записки и учиненію на оной рукоприкладства для другаго тяжущагося, состоящаго на-лицо (ст. 453).

Въ отвращеніе медленности со стороны тяжущихся, секретарь наблюдаетъ, чтобы рукоприкладство совершаемо было въ слѣдующіе сроки: на прочтеніе записки, содержащей въ себѣ до 50 листовъ, и на учиненіе рукоприкладства — двѣ недѣли, до 100 листовъ — три недѣли, увеличивая срокъ сей

недѣлю на каждые 50 листовъ. Въ наблюденіи сихъ сроковъ рукоприкладчики обязываются подпискою. Буде въ теченіи оныхъ тяжущіеся не прочтутъ записки и рукъ не приложатъ, то, доложивъ присутствію, представлять записку къ слушанію и безъ рукоприкладства. Если явятся вдругъ нѣсколько лицъ, имѣющихъ право на рукоприкладство и не пропустившихъ назначеннаго срока на явку, и если чтеніе записки потребуетъ для каждаго болѣе двухъ недѣль (принимая въ основаніе упомянутый разсчетъ), то канцелярія имѣетъ право, съ разрѣшенія предсѣдательствующаго въ судѣ, раздѣлять между сими лицами чтеніе записки по удобству, отнюдь не сокращая положеннаго на то времени и облегчая каждому всѣ нужные сроки. Такимъ-образомъ первую часть записки давать для чтенія тому, кто прежде другихъ огласилъ свое присутствіе; когда же онъ кончитъ и скрѣпитъ ее, то передавать оную другому, прежде прочихъ явившемуся къ рукоприкладству, а первому вручать вторую часть, и т. п. (ст. 454 и 455).

Кто въ сроки, означенные въ данныхъ подпискахъ, чтенія не начнетъ, или, начавъ, рукоприкладства не кончитъ, тотъ лишается права на оное, точно такъ же, какъ бы вовсе не явился. Если читающій записку сдѣлается боленъ, то въ то же время долженъ о семъ канцеляріи дать знать, и тогда съ доклада предсѣдательствующему, увеличивать предписанный срокъ вдвое съ правомъ представленія вмѣсто себя повѣреннаго; по истеченіи же срока докладывать записку и безъ рукоприклад-

ства. По дѣламъ вексельнымъ [1], межевымъ [2] и частнымъ, по коимъ нѣтъ вызова къ рукоприкладству, допускаются къ оному изъ участвующихъ лицъ только явившіяся лично, или приславшія для того повѣреннаго. Они обязываются подписками точно такимъ же порядкомъ, какъ выше сего постановлено, и подчиняются тѣмъ же правиламъ. По прошенія ихъ о допущеніи къ рукоприкладству принимаются и удовлетворяются только до окончательнаго составленія докладныхъ записокъ канцеляріею по правилу нижеизложенному. Дабы время окончательнаго составленія докладныхъ записокъ было всегда гласно и не подвержено сомнѣнію, канцеляріямъ судовъ вмѣняется въ непремѣнную обязанность: съ доклада предсѣдательствующему выставлять объ окончаніи каждой докладной записки письменное извѣщеніе на доскѣ въ пріемной комнатѣ, и съ исполненіемъ сей формы право на рукоприкладство прекращать для тѣхъ, кои не подали еще просьбы о допущеніи ихъ къ оному (ст. 456 по 460).

Настоящая цѣль допущенія тяжущихся къ чтенію докладной записки видна изъ 460 ст. Св. Гражд. Зак. ч. 2, а именно, что каждый изъ тяжущихся, если усмотритъ въ выпискѣ что-либо изъ дѣла и законовъ упущеннымъ, или неправильно выписаннымъ, можетъ просить о пополненіи, описывая въ руко-

[1] Къ дѣламъ вексельнымъ причисляются споры, предъявляемые отъ должниковъ на закладныя, крѣпостныя и домовыя заемныя письма (ст. 747 и 748).

[2] См. Межев. Зак. ст. 970, 971, примѣч. къ ст. 971 и 972.

прикладствѣ, какія именно обстоятельства дѣла и законы должны быть приняты въ соображеніе, ссылаясь на документы, при дѣлѣ состоящіе, но удерживаясь отъ всего излишняго и къ поясненію дѣла неслужащаго [1].

ОТДѢЛЕНІЕ ЧЕТВЕРТОЕ.

О ДОКЛАДѢ ДѢЛЪ ТЯЖЕБНЫХЪ.

§ 22.

Изготовленную и подписанную записку секретарь докладываетъ присутствію. Докладъ состоитъ въ чтеніи записки и подлинныхъ мѣстъ изъ самаго дѣла, нужныхъ къ объясненію онаго, а также въ словесномъ объясненіи дѣла по встрѣчающимся отъ присутствующихъ сомнѣніямъ и вопросамъ.

Секретарь приготовляетъ дѣла тяжебныя и исковыя къ слушанію по слѣдующей очереди: 1. по Высочайшимъ именамъ указымъ; 2. дѣла тяжебныя, защищаемыя правомъ казеннымъ; 3. дѣла частныхъ лицъ [2].

[1] По учиненіи къ выпискѣ рукоприкладства, секретарь скрѣпляетъ оную по листамъ, а въ окончаніи дѣлаетъ слѣдующую надпись: «Сія записка изъ дѣла учинена правильно «и узаконенія приличныя означены всѣ, и болѣе приличныхъ «узаконеній не имѣется, въ чемъ и подлежу отвѣтственности «по законамъ за всякую неисправность». Сею подписью не дается, однакожъ, присутствующимъ повода и права къ отговоркѣ невѣдѣніемъ законовъ, еслибъ впослѣдствіи открылось, что въ означеніи законовъ секретаремъ что-либо было пропущено (ст. 461 Св. Гражд. Зак. и ст. 135 и 136 Св. Губ. Учр.).

[2] Изъятія изъ общей очереди рѣшенія дѣлъ составляютъ:
1. Дѣла по искамъ и долговымъ обязательствомъ, которыя

При докладѣ тяжебнаго дѣла наблюдать старшинство вступленія, такъ-что, еслибъ и ни съ которой стороны хожденія не было, то, не отдаляя очереди по достиженіи оной, предлагать дѣло къ слушанію.

При докладѣ тяжебнаго дѣла, пока не начато еще сужденіе по оному, имѣютъ право находиться и тяжущіеся или ихъ повѣренные, если они пожелаютъ быть притомъ лично и явятся въ опредѣленное время, по начатіи же сужденія по дѣлу, тяжущіеся должны выйдти изъ присутствія.

Судьи при докладѣ тяжебнаго дѣла прилежно наблюдаютъ, дабы ничего изъ дѣла и изъ законовъ не было пропущено, и докладъ учиненъ былъ съ точностью, чистосердечно и сходно съ истиною.

Тяжущіеся, при слушаніи ихъ дѣла, еслибъ заметили что-либо упущеннымъ, могутъ о семъ предлагать въ то же время присутствію, но удерживаясь отъ всякихъ споровъ (ст. 462 по 468 Свода Гражд. Зак. часть 2 и ст. 140 по 147 Общ. Учр. Губ.).

ОТДѢЛЕНІЕ ПЯТОЕ.

О РѢШЕНІЯХЪ.

Здѣсь должно разсматривать,

1. Мнѣніе о рѣшеніяхъ и собираніе голосовъ.

предлагаются къ слушанію по однѣмъ выпискамъ за скрѣпою секретаря, безъ вызова тяжущихся для рукоприкладству, наблюдая въ нихъ предъ всѣми другими преимущество (ст. 748).

2. Дѣла людей отъискивающихъ свободы, изъ помѣщичьяго владѣнія, рѣшаются во всѣхъ присутственныхъ мѣстахъ безъ очереди (ст. 778, п. 4).

2. Составленіе рѣшеній,
3. Порядокъ объявленія рѣшеній,
4. Вступленіе рѣшеній въ законную силу и
5. Исполненіе рѣшеній.

§ 23.

1. *Мнѣніе о рѣшеніяхъ и собираніе голосовъ.*

По выслушаніи докладной записки, когда члены совершенно поняли существо и обстоятельства предлагаемаго имъ дѣла, они, по достаточномъ уваженіи и зрѣломъ испытаніи онаго, безотлагательно приступаютъ къ рѣшенію, имѣя каждый право и обязанность подавать совѣты и объяснять свое мнѣніе. Ежели же, по объявленіи членами ихъ мнѣній, окажется разногласіе, то они должны имѣть между собою диспутъ (словесное о дѣлѣ преніе), въ которомъ члены вопрошаютъ другъ друга и отвѣтствуютъ по своему усмотрѣнію, но также не перебивая одинъ другому рѣчи и наблюдая взаимную вѣжливость. Предсѣдатель же смотритъ, чтобъ они не уклонялись отъ предлежащаго дѣла, а въ противномъ случаѣ напоминаетъ. Когда же и послѣ диспута не состоится единогласнаго по дѣлу заключенія, то надлежитъ приступать къ собиранію голосовъ, начиная съ младшихъ членовъ (ст. 147, 152 и 153 Св. Губ. Учр.).

Въ случаѣ разногласія, дѣло рѣшается большинствомъ голосомъ; когда же число оныхъ раздѣлится поровну, то голосъ предсѣдателя даетъ перевѣсъ. Когда же голоса по различнымъ мнѣніямъ раздѣ-

лятся такъ, что голосъ предсѣдателя не можетъ составить перевѣса, то присутственное мѣсто, не далѣе, какъ на другой день, представляетъ высшему надъ нимъ о нарядѣ въ оное для рѣшенія сего дѣла члена изъ другаго мѣста (ст. 156 и 157).

§ 24.

2. *Составленіе рѣшеній.*

Послѣ того, что́ мнѣніемъ и собираніемъ голосовъ опредѣлено *какъ* рѣшить дѣло, необходимо привести это рѣшеніе въ такую форму, чтобъ можно было сообщить его тяжущимся. Тяжущіеся должны узнать не только, *какъ* рѣшено дѣло, но и *почему* именно такъ рѣшено, чтобъ удостовѣриться въ справедливости рѣшенія; потому-что только въ случаѣ несправедливаго рѣшенія тяжущіеся могутъ противорѣчить ему, а одно неудовольствіе рѣшеніемъ не даетъ имъ еще этого права.

Хотя, по нашимъ законамъ, рѣшенія выходятъ въ видѣ протоколовъ, которые составляются изъ журналовъ, гдѣ записываются рѣшенія съ означеніемъ силы приказанія именно, то это еще не уничтожаетъ вышеозначеннаго качества рѣшеній. Къ этому еще предписано нашими законами, чтобъ протоколъ именуемый *приговоромъ* — или *рѣшительнымъ опредѣленіемъ*, и подкрѣпляющій журналъ только обстоятельствами дѣла и принадлежащими къ тому законами — содержалъ въ себѣ краткую записку изъ дѣла, справку, законы и рѣшеніе (ст. 163, 174 и 175 Св. Губ. Учреж.)

Рѣшеніе должно быть основано на точной силѣ и словахъ законовъ, и излагаемо безъ всякаго излишества въ обстоятельствахъ, столь ясно, дабы тяжущіеся ни въ чемъ сомнѣваться не могли (ст. 472 Св. Гражд. Зак. ч. 2).

При составленіи рѣшеній, сверхъ соблюденія въ оныхъ узаконенной формы, предписанной 471 ст. того же тома, должно еще, въ отношеніи къ существу оныхъ, наблюдать:

1. чтобы, относительно постороннихъ лицъ, участвовавшихъ въ тяжбѣ, опредѣлено было: въ какомъ отношеніи они остаются къ дѣлу;
2. чтобы означено было: съ кого слѣдуютъ опредѣленныя закономъ взысканія въ казну, и,
3. что рѣшеніе должно быть объявлено тяжущимся, съ выдачею имъ съ онаго копіи и съ допущеніемъ ихъ къ подпискѣ удовольствія или неудовольствія въ установленный срокъ (ст. 473 Св. Гражд. Зак. ч. 2).

Рѣшенія подписываются всѣми вообще членами, не исключая и тѣхъ, которые при рѣшеніи не присутствовали и скрѣпляются секретаремъ (ст. 475).

§ 25.

3. Порядокъ объявленія рѣшеній.

Послѣ приведенія рѣшенія въ надлежащую форму слѣдуетъ объявленіе онаго, порядокъ котораго, опредѣляемый нашими законами отъ 476 по 486 ст. Св. Гражд. Зак. ч. 2 въ сущности слѣдующій:

Порядокъ объявленія рѣшеній установляется различный, смотря по тому, относится ли рѣшеніе къ особеннымъ обстоятельствамъ, во время производства дѣла возникшимъ, или къ самому существу онаго. Рѣшенія по частнымъ или справочнымъ опредѣленіямъ объявляются тяжущимся и съ оныхъ выдаются имъ копіи не иначе, какъ только по ихъ прошеніямъ. Сторона, недовольная рѣшеніемъ, можетъ приносить на сіе, куда надлежитъ, частную жалобу; но этимъ дѣло не останавливается, развѣ отъ высшаго мѣста, куда принесена жалоба о пріостановленіи рѣшенія, послѣдовало предписаніе (ст. 476. 477.).

Когда рѣшеніе относится къ самому существу дѣла, то, по подписаніи журнала, дѣлается отъ суда наличнымъ тяжущимся предварительная повѣстка чрезъ полицію, съ подпискою о явкѣ къ выслушанію рѣшенія въ назначенный къ подписанію онаго день. Отсутствующіе же извѣщаются посредствомъ троекратнаго припечатанія въ С. Петербургскихъ, Московскихъ и мѣстныхъ Губернскихъ Вѣдомостяхъ, и явка ихъ ожидается, съ удержаніемъ исполненія, четыре мѣсяца со дня публикаціи[1]. Если тяжущійся дастъ подписку о явкѣ своей въ назначенный повѣсткою срокъ, то, по явкѣ его въ оный, рѣшеніе объявляется ему безъ подачи отъ него особаго о семъ прошенія; но когда такой подписки имъ не дано, и онъ за тѣмъ явится не въ опредѣленный срокъ, то обязанъ

[1] Порядокъ доставленія повѣстокъ о явкѣ къ выслушанію рѣшенія тяжущимся, въ С. Петербургѣ находящимся, чрезъ полицію, опредѣленъ въ ст. 4381 и 4382 Св. Общ. Губ. Учр.

огласить свою явку и заявить свое желаніе, чтобы рѣшеніе было ему объявлено особымъ прошеніемъ. Въ томъ и другомъ случаѣ рѣшеніе объявляется при открытыхъ дверяхъ; предварительно же должно изготовить копіи съ онаго на простой бумагѣ, за скрѣпою секретаря, каковыя копіи выдавать обѣимъ сторонамъ при самомъ объявленіи имъ рѣшенія, взыскивая съ нихъ тогда же и слѣдующія въ казну деньги за бумагу. Вмѣстѣ съ выдачею копіи давать тяжущимся знать, что кто изъ нихъ недоволенъ рѣшеніемъ суда, тотъ можетъ подписать свое неудовольствіе въ теченіе семи дней (ст. 478 479).

Если бы кто изъ наличныхъ тяжущихся, давъ подписку о явкѣ къ выслушанію рѣшенія, въ назначенный повѣсткою день не явился, ни повѣреннаго отъ себя не представилъ, то рѣшеніе падлежитъ почитать ему объявленнымъ съ того самаго дня, который къ подписанію и объявленію его назначенъ былъ въ повѣсткѣ. Если же отсутствующіе тяжущіеся или повѣренные ихъ, не явились въ назначенный срокъ, то рѣшеніе признается имъ объявленнымъ со дня тѣхъ Вѣдомостей, С.-Петербургскихъ или Московскихъ, кои будутъ содержать въ себѣ позднѣйшее припечатаніе перваго объявленія (ст. 481. 482).

§ 26.

4. Вступленіе рѣшеній въ законную силу.

Рѣшеніе вступаетъ въ законную силу, какъ скоро оно подписано всѣми членами, хотя бы оно и не было еще объявлено тяжущимся. Послѣ сей подписи судебное мѣсто ни отмѣнить, ни измѣнить сво-

его рѣшенія не властно; но оно можетъ быть отмѣнено высшимъ судебнымъ мѣстомъ въ порядкѣ, для сего установленномъ (ст. 632 Св. Гр. Зак. ч. 2).

Рѣшеніе вступаетъ въ окончательную законную силу:

1. Когда дѣло, рѣшенное въ первой или второй степени суда, по цѣнѣ его не можетъ быть перенесено въ высшій судъ по апелляціи [1].
2. Когда въ судахъ первой и второй степени въ семидневный срокъ, отъ времени объявленія рѣшенія, не объявлено отъ тяжущихся на оное неудовольствія.
3. Когда въ судахъ первой и второй степени, хотя въ установленный срокъ и было объявлено неудовольствіе, но потомъ въ подачѣ апелляціонной жалобы пропущены установленные сроки.
4. Когда окончательное рѣшеніе принадлежитъ къ числу тѣхъ, по которымъ не допускается жалоба на Высочайшее имя (ст. 633).

Тяжбы, по коимъ окончательное рѣшеніе вступило въ законную силу, вновь вчиняемы и перевершаемы быть не могутъ ни въ существѣ ихъ, ни въ послѣдствіяхъ, на семъ рѣшеніи основанныхъ (ст. 634) [2].

[1] На рѣшенія судебныхъ мѣстъ первой степени допускается принести апелляцію въ дѣлахъ, коихъ предметъ цѣною не ниже 30 р. сер., а на рѣшенія судовъ 2-й степени, когда цѣна предмета не ниже 600 руб. сер. (ст. 500. 533).

[2] Правило, въ сей статьѣ постановленное, распространяется и на вошедшія въ окончательную законную силу опредѣленія судебныхъ мѣстъ о продажѣ имѣній, дошедшихъ впослѣдствіи къ малолѣтнимъ, кои ни въ какомъ случаѣ не могутъ быть подвергаемы новому разсмотрѣнію.

§ 27.

5. Исполненіе рѣшеній.

Судебныя мѣста, постановляя рѣшенія, должны постановлять и способы ихъ исполненія, не ожидая о семъ особаго ходатайства сторонъ. Относительно порядка исполненія окончательныхъ рѣшеній судебныхъ по тяжебнымъ и вообще гражданскимъ дѣламъ, наблюдаются слѣдующія правила:

1. Окончательныя, вошедшія въ законную силу рѣшенія суда первой степени препровождаются въ надлежащее полицейское мѣсто для законнаго, въ чемъ слѣдуетъ, исполненія. Рѣшенія сіи прописываются въ указахъ, посылаемыхъ въ полицію.
2. Окончательныя рѣшенія суда второй степени прописываются въ указахъ, посылаемыхъ изъ онаго для исполненія прямо въ подлежащія полицейскія мѣста, и только лишь для свѣдѣнія дается знать о сихъ рѣшеніяхъ суду первой степени, съ возвращеніемъ въ оный дѣла.
3. Окончательныя рѣшенія Правительствующаго Сената по дѣламъ, изъ суда второй степени внесеннымъ, сообщаются симъ судомъ въ указѣ Сената, съ возвращеніемъ дѣла; суды же второй степени, въ приведеніи въ исполненіе тѣхъ рѣшеній должны сохранять порядокъ, опредѣленный для исполненія собственныхъ ихъ рѣшеній.

4. Полиція въ исполненіи судебныхъ рѣшеній руководствуется существующими на сей предметъ постановленіями, и только въ случаѣ дѣйствительнаго недоразумѣнія, или невозможности по какимъ-либо особеннымъ причинамъ исполнить указъ, представляетъ о томъ на разрѣшеніе того судебнаго мѣста, отъ котораго указъ послѣдовалъ.
5. Приступивъ къ исполненію препровожденнаго къ ней судебнаго рѣшенія, полиція обязана, безъ всякаго замедленія, представить въ то судебное мѣсто, отъ котораго полученъ ею указъ, подписки тяжущихся сторонъ объ объявленіи имъ сего рѣшенія. Въ случаѣ же неизвѣстности мѣстопребыванія которой-либо изъ сторонъ, донести суду о сдѣланномъ къ отъисканію оной распоряженіи, не прекращая, однако же, дѣйствій своихъ къ приведенію судебнаго рѣшенія въ исполненіе на законномъ основаніи.
6. Губернскія Правленія передаютъ въ судебныя мѣста въ подлинникахъ донесенія полиціи о дѣйствительномъ исполеніи рѣшеній. По надлежащей отмѣткѣ, донесенія сіи возращаются въ Губернскія Правленія.
7. Судебныя мѣста второй степени сообщаютъ, по третямъ, Губернскимъ Правленіямъ, для надлежащихъ подтвержденій, вѣдомости: одну о неисполненныхъ указахъ Сената, а другую о собственныхъ рѣшеніяхъ подвѣдомственныхъ судовъ первой степени.
8. Третную вѣдомость о неисполненныхъ сенат-

скихъ указовъ Губернское Правленіе препровождаетъ въ подлинникѣ съ отмѣтками въ Правительствующій Сенатъ, для составленія всеподданнѣйшихъ вѣдомостей.

9. По дѣламъ, по коимъ отмѣтки признаны будутъ неудовлетворительными, Сенатъ требуетъ объясненій и подвергаетъ виновныхъ взысканіямъ, по соблюденіи установленнаго для того порядка (ст. 636).

Самое исполненіе рѣшеній производится или судомъ, поколику то зависитъ отъ его власти, или же полиціею, если дѣйствія исполнительныя принадлежатъ къ числу тѣхъ, кои предоставлены оной (ст. 640).

Въ случаѣ неявки истца, особливо же при неизвѣстности его мѣстопребыванія, присужденный капиталъ съ причитающимися процентами, по истеченіи мѣсяца послѣ объявленія рѣшенія, можетъ быть внесенъ мѣстомъ, или лицомъ, которое обязано заплатить сію сумму, въ Губернское Правленіе, или въ другое правительственное или судебное мѣсто, для передачи истцу; и тогда, со времени сего взноса, прекращается, на общемъ основаніи, всякая обязанность отвѣтствующаго лица, или мѣста, въ дальнѣйшихъ на сію сумму процентахъ. Губернское Правленіе, или другое мѣсто, куда внесена будетъ отъ отвѣтчика присужденная съ него сумма, по полученія оной, тотчасъ вызываетъ узаконеннымъ порядкомъ истца для выдачи ему сей суммы; а буде истецъ по истеченіи мѣсяца послѣ означеннаго вызова не явится, то безотлагательно

отсылаетъ ее въ ближайшее кредитное установленіе, съ платою изъ той же суммы страховыхъ денегъ; по явкѣ же истца выдаетъ ему полученный изъ кредитнаго установленія на тотъ капиталъ билетъ, если только не встрѣтится къ сему препятствія по другимъ дѣламъ, въ коихъ самъ истецъ состоитъ отвѣтчикомъ (ст. 643, 644). Исполнительныя мѣста отвѣтствуютъ за неточное исполненіе рѣшенія по общимъ правиламъ объ отвѣтственности судебныхъ мѣстъ. Жалобы отъ недовольныхъ исполненіемъ по рѣшенію судебнаго мѣста переносятся порядкомъ частнымъ, а именно: на неправильное исполненіе въ судебныхъ мѣстахъ первой степени въ Гражданскія Палаты, а на медленность въ Губернскія Правленія (ст. 645, 646).

На неправильное исполненіе губернскими мѣстами указовъ Сената, а равно и на медленность, приносятся жалобы тѣмъ Сената Департаментамъ, изъ коихъ указы посланы (ст. 647)[1].

Ежели бы, при сужденіи въ Департаментѣ Правительствующаго Сената, или въ Общемъ онаго Со-

[1] Наблюденіе за своевременнымъ исполненіемъ присутственными мѣстами рѣшеній общаго собранія 4-го, 5-го и Межеваго департаментовъ Правительствующаго Сената и разрѣшеніе всѣхъ жалобъ на допущеніе въ семъ случаѣ медленности, входитъ въ кругъ обязанностей тѣхъ департаментовъ Сената, въ которыхъ производилось дѣло до поступленія онаго въ упомянутое общее собраніе; частныя же производства о неправильномъ и неточномъ исполненіи означенныхъ рѣшеній, а равно и всѣ представленія присутственныхъ мѣстъ, касательно измѣненія порядка и образа самаго исполненія, должны быть разсматриваемы самимъ общимъ собраніемъ по докладамъ канцелярій тѣхъ департаментовъ, изъ которыхъ дѣло туда перенесено было (ст. 647).

бранія о предметѣ, касающемся исполненія рѣшенія Сената, найдено было необходимымъ сдѣлать постановленіе, клонящееся къ измѣненію или перемѣнѣ прежняго рѣшенія, то Правительствующій Сенатъ, не постановляя новаго рѣшенія, обязанъ испросить предварительно Высочайшее дозволеніе на пересмотръ всего дѣла (ст. 650).

ГЛАВА ЧЕТВЕРТАЯ.

О ЗАКОННЫХЪ СРЕДСТВАХЪ.

ОТДѢЛЕНІЕ ПЕРВОЕ.

О ЗАКОННЫХЪ СРЕДСТВАХЪ ВООБЩЕ.

§ 28.

Законными средствами называемъ мы законами данное тяжущимся право защищаться и жаловаться на судью, если онъ неправильно рѣшилъ дѣло и этимъ повредилъ тяжущимся. Предположеніе возможности неправильнаго рѣшенія и вреда, нанесеннаго этимъ рѣшеніемъ тяжущимся, оправдывается слѣдующимъ:

1. Судья можетъ войдти въ заблужденіе при примѣненіи законовъ къ частному судебному случаю.
2. Есть судьи, которые по невѣдѣнію, или другіе, которые противъ совѣсти фальшиво примѣняютъ законы.
3. Кромѣ заблужденія въ примѣненіи законовъ,

судьи могутъ другими дѣйствіями или неисполненіями нарушить права тяжущихся.

Такъ-какъ единственная цѣль судейской власти есть обезпечиваніе правъ въ государствѣ, то и для усовершествованія этой цѣли должны быть даны средства защищаться противъ заблужденій, незнанія, безсовѣстности и неисполнительности судьей. Поэтому законы назначили такія средства, которыя состоятъ или въ жалобахъ на судью начальству, которому онъ подвѣдомъ, или въ просьбахъ о новомъ изслѣдованіи спорнаго дѣла высшимъ судьею (второй или третьей степени).

По нашимъ законамъ позволены слѣдующіе роды законныхъ средствъ:

1. Частныя жалобы на судъ первой степени.
2. Переносъ дѣла въ судъ второй степени по апелляціи на судъ первой степени.
3. Частныя жалобы на судъ второй степени.
4. Переносъ дѣла въ судъ третьей степени (Правительствующій Сенатъ) по апелляція на судъ второй степени.
5. Жалобы, приносимыя Императорскому Величеству по дѣламъ тяжебнымъ.

ОТДѢЛЕНІЕ ТРЕТІЕ.

О ЗАКОННЫХЪ СРЕДСТВАХЪ ВЪ ОСОБЕННОСТИ.

1. *О частныхъ жалобахъ на судъ.*

а. О ЧАСТНЫХЪ ЖАЛОБАХЪ НА СУДЪ ПЕРВОЙ СТЕПЕНИ.

§ 29.

Раздѣленіе всѣхъ законныхъ средствъ должно основываться на двухъ пунктахъ:

1. пріобрѣла ли противная сторона, чрезъ нарушеніе права судьею, *право*, которое было спорнымъ, или
2. былъ ли вредъ, нанесенный судьею, безъ пріобрѣтенія какого-либо права для противной стороны.

Въ общемъ судопроизводствѣ для перваго случая употребляютъ т. н. *собственныя законныя средства* (remedia adversus sententias), а для втораго случая *простыя жалобы* на судью (remedia simplicia). Это раздѣленіе соотвѣтствуетъ также нашими законами принятому, потому-что, если въ ст. 489 Св. Гражд. Зак. ч. 2 сказано, что жалобы частныя приносятся на медленное производство дѣла, на нарушеніе порядка судопроизводства, на опредѣленія объ удовлетвореніи за тяжебныя издержки, и вообще на всѣ опредѣленія, коими рѣшится не самое существо дѣла, но какое-либо обстоятельство онаго; а въ ст. 490, что апелляціонная жалоба приносится на рѣшительное опредѣленіе суда о самомъ

существѣ дѣла — то видно, что наши частныя жалобы относятся къ апелляціоннымъ какъ querelae simplices къ т. п. *собственнымъ законнымъ средствамъ.*

Что касается сначала до частныхъ жалобъ на судъ первой степени, то онѣ приносятся или Губернскому Правленію, или Палатѣ Гражданскаго суда, и притомъ въ первое вступаютъ жалобы на медленность и проволочку, а въ послѣднюю жалобы на неправильность въ производствѣ дѣлъ (ст. 491 по 494).

Но не каждая частная жалоба принимается, а напротивъ, есть случаи въ которыхъ принятіе этихъ жалобъ запрещены законами, а именно:

1. Когда онѣ будутъ относится къ дѣламъ, по суммѣ оныхъ неподлежащимъ апелляціи, исключая жалобы на медленность производства дѣла и на неправильную оцѣнку предмета тяжбы или иска.
2. Когда жалобы приносимы будутъ по прошествіи шести мѣсяцевъ отъ времени, въ которое опредѣленія суда приведены уже въ дѣйствіе, или, если къ сему не было приступлено по прошествіи трехъ мѣсяцевъ отъ времени объявленія частнаго опредѣленія съ подпискою приносящему жалобу (ст. 494) [1].

[1] Правило это не распространяется на частныя жалобы, приносимыя по дѣламъ судебнаго управленія, каковы суть: акты, въ судебныхъ мѣстахъ какъ крѣпостнымъ, такъ и явочнымъ порядкомъ совершаемые, на жалобы приносимыя

Пропущеніе сроковъ, постановленныхъ на принесеніе частныхъ жалобъ, не должно стѣснять судебныя мѣста при окончательномъ рѣшеніи дѣлъ, въ коемъ частныя опредѣленія могутъ быть отмѣняемы (ст. 496)[1].

Частныя жалобы приносятся въ видѣ обыкновенныхъ прошеній (ст. 497).

b. О частныхъ жалобахъ на судъ второй степени.

§ 30.

Частныя жалобы на опредѣленія и распоряженія судебныхъ мѣстъ второй степени приносятся Правительствующему Сенату съ наблюденіемъ притомъ тѣхъ же ограниченій, какія постановлены относительно частныхъ жалобъ на судебныя мѣста первой степени. Жалобы эти принимаются оберъ-секретаремъ, а тѣ изъ нихъ, кои къ принятію не слѣдуютъ, возвращаются съ надписью (ст. 549 и 550 Св. Гр. Зак. ч. 2).

на дѣйствія мѣстъ губернскаго и уѣзднаго управленія и полиціи, кромѣ Губернскаго Правленія (прим. къ ст. 496).

[1] По принятіи частной жалобы и по истребованіи по оной надлежащихъ объясненій, Губернское Правленіе, или Гражданская Палата, производитъ законное разсмотрѣніе, не требуя присылки самаго дѣла. Въ случаѣ медленности, Губернское Правленіе подтверждаетъ о скорѣйшемъ рѣшеніи, а въ случаѣ неправильности и отступленія отъ порядка въ судопроизводствѣ, Гражданская Палата, взявъ надлежащее объясненіе, обращаетъ къ порядку, закономъ установленному. Губернское Правленіе, усмотрѣвъ медленность и упущеніе низшаго мѣста, налагаетъ на оное взысканіе; Гражданская же Палата сообщаетъ о томъ въ Губернское Правленіе. Во всѣхъ случаяхъ взысканіе не можетъ быть наложено безъ истребованія и разсмотрѣнія объясненія (ст. 498 и 499).

По выслушанiи частной жалобы, Правительствующiй Сенатъ требуетъ отъ того мѣста, на которое она принесена, надлежащаго объясненiя. Въ объяснительномъ рапортѣ надлежитъ обозначать какъ цѣну иска, въ тяжбѣ состоящаго, такъ и о времени приведенiя въ дѣйствiе постановленiя, на которое принесена жалоба; а если къ исполненiю не приступлено, то о времени объявленiя того постановленiя, съ подпискою приносящаго жалобу (ст. 551).

По собранiи свѣдѣнiй, если обстоятельства дѣла многосложны, составляется докладная записка, съ соблюденiемъ правилъ, установленныхъ для записокъ по дѣламъ апелляцiоннымъ, но съ тою разностiю, что тяжущiеся не вызываются къ рукоприкладству; впрочемъ, они допускаются къ прочтенiю записки и къ рукоприкладству, когда сами о томъ просить будутъ; въ сихъ случаяхъ дается имъ тотъ же срокъ, какой наблюдается въ дѣлахъ апелляцiонныхъ (ст. 552).

По выслушанiи докладной записки, Правительствующiй Сенатъ рѣшитъ дѣло или отказомъ, если жалоба найдена будетъ неправильною, или постановляетъ мѣры къ исправленiю безпорядковъ и подвергаетъ виновныхъ соотвѣтствующему винѣ взысканiю (ст 553).

2. Объ апелляцiи.

а. Объ апелляцiи на судъ первой степени.

§ 31.

Апелляцiя бываетъ двоякаго рода:

1. Переносъ дѣла изъ судебныхъ мѣстъ первой

степени, т. е. уѣздныхъ судовъ, надворныхъ судовъ, магистратовъ, ратушъ, дворянскихъ опекъ и сиротскихъ судовъ въ судъ второй степени, т. - е. въ Гражданскую Палату, а въ межевыхъ дѣлахъ въ Межевую Канцелярію [1].

[1] По дѣламъ *горнымъ* казенныхъ и частныхъ заводовъ и промысловъ въ горной области хребта Уральскаго, лежащаго Судъ второй степени — 2-й департаментъ Уральскаго Горнаго Правленія (ст. 2163 Уст. Горн.) по заводамъ и промысламъ внѣ горной уральской области, состоящимъ на Колыванскихъ и Нерчинскихъ заводахъ — Губернскій Судъ (2169 ст.); по заводамъ и промысламъ частнымъ сибирскимъ — высшія губернскія судебныя мѣста (ст. 2203); а по замосковнымъ — Московское Горное Правленіе (ст. 2219) по прочимъ дѣламъ въ сибирскихъ губерніяхъ — суды губернскіе (ст. 1244 Св. Гражд. Зак. ч. 2). Въ областяхъ же Семипалатинской и сибирскихъ киргизовъ вторую степень суда составляютъ мѣстныя областныя правленія (ст. 1252); въ Забайкальской области иркутскій Губернскій Судъ (ст. 1256); въ Ставропольской губерніи — ставропольская Палата Уголовнаго и Гражданскаго Суда (ст. 1419); на рѣшенія армянскихъ судовъ, учрежденныхъ по уѣздамъ Ставропольской губерніи жалобы приносятся ставропольскому Губернскому Правленію (ст. 1437); для внутреннихъ же кочевыхъ инородцевъ Ставропольской губерніи, исключая киргизовъ, вторую степень суда составляетъ Ставропольская палата Уголовнаго и Гражданскаго Суда (ст. 1453); въ Тифлисской и Шемахинской губерніяхъ — мѣстныя палаты Уголовнаго и Гражданскаго Суда (1461 ст.); по дѣламъ калмыковъ, кочующихъ въ Астраханской и Ставропольской губерніяхъ, жалобы на судъ *Зарго* приносятся Астраханской палатѣ Уголовнаго и Гражданскаго Суда (ст. 1534); въ Бессарабской области вторая степень суда — Областный Гражданскій Судъ. (ст. 1595); въ Землѣ Войска Донскаго — Войсковый Гражданскій Судъ (ст. 1629); по дѣламъ земли Черноморскаго войска — Войсковое Правленіе (ст. 1666); по дѣламъ войсковыхъ канцелярій въ земляхъ войскъ:

2. Переносъ дѣла изъ этихъ судебныхъ мѣстъ второй степени въ Правительствующій Сенатъ.

О первомъ переносѣ толкуетъ предлежащій параграфъ, а о послѣднемъ слѣдующій.

Мы видѣли, что принятіе апелляціи зависитъ отъ цѣны тяжбы и иска. Эта цѣна опредѣляется:

1. Въ дѣлахъ о движимомъ и недвижимомъ имѣніяхъ цѣною, показанною въ первоначальномъ прошеніи и неоспоренною отвѣтчикомъ; если же на показаніе это былъ споръ, то оцѣнкою, на основаніи III книги Св. Гражд. Зак. часть 2.

2. Если дѣло идетъ о денежномъ взысканіи, то цѣна иска опредѣляется суммою капитала, а если отыскиваются и проценты, то суммою капитала съ процентами (ст. 501). По дѣла, на правахъ казны производимыя, и дѣла о правѣ на дворовыхъ людей и крестьянъ, переносятся въ высшую инстанцію, несмотря ни на какую цѣну (ст. 689 и 850).

Обрядъ апелляціоннаго переноса начинается тѣмъ, что недовольная сторона, по выслушаніи рѣшенія объявляетъ въ томъ же судѣ, гдѣ дѣло рѣшено, неудовольствіе, означая оное письменно подъ тѣмъ рѣшеніемъ (ст. 503) [1]. Неудовольствіе

Уральскаго, Оренбургскаго, Астраханскаго и Ставропольскаго — мѣстныя Гражданскія Палаты (ст. 1689, 1693).

[1] Въ случаѣ же неимѣнія мѣста подъ онымъ для такой подписи, къ рѣшенію подшивается листъ простой бумаги, безъ требованія за оное гербовыхъ пошлинъ. При объявленіи же рѣшеній и частныхъ постановленій судебныхъ мѣстъ чрезъ полицію, подписки въ такомъ объявленіи отбираются

можетъ быть объявлено на все рѣшеніе, или только на нѣкоторыя части онаго. Это неудовольствіе должно быть объявлено въ теченіи недѣли съ того дня, въ который выслушано рѣшеніе и дана въ томъ подписка. Право переноса теряется въ случаѣ просрочки; окончаніемъ же срока считается со времени объявленія 8-й день, хотя бы въ теченіи срочной недѣли и были табельные и свободные отъ присутствія дни. Если, по истеченіи срочной недѣли наступалъ непосредственно одинъ или многіе неприсутственные дни, то объявляющій неудовольствіе долженъ заранѣе явиться въ судъ, подъ опасеніемъ просрочки. Но ежели бы рѣшеніе объявлено было предъ наступленіемъ времени, въ которое нѣсколько дней сряду не положено присутствія, то сіе не вмѣняется въ просрочку (504 и 505 ст.).

Вмѣстѣ съ объявленіемъ неудовольствія переноситель обязанъ росписаться, вмѣсто присяги, что онъ поистинѣ думаетъ, что онъ правое имѣетъ дѣло, и взнести въ залогъ правой апелляціи 7 руб. 50 коп. серебр. [1]; если же неудовольствіе объявлено нѣсколькими соистцами, то деньги вносятся каждымъ изъ нихъ порознь (ст. 506, 1741 и 1742).

на гербовой пятнадцати копѣечнаго достоинства бумагѣ, или же и на простой, но со взысканіемъ за оную гербовыхъ пошлинъ (ст. 503).

[1] Въ залогъ правой апелляція на рѣшенія Уѣздныхъ Судовъ Тифлисской и Шемахинской губерній вносится по десяти рублей сер. (ст. 1498).

По объявленіи неудовольствія со стороны тяжущагося, судебное мѣсто снабжаетъ его *апелляціоннымъ свидѣтельствомъ* (attestatum concessae) на гербовой бумагѣ (ст. 1784) по установленной формѣ.[1] По подписаніи неудовольствія и выдачѣ апелляціоннаго свидѣтельства, судъ обязанъ, не ожидая ходатайства сторонъ въ теченіи трехъ дней, а если дѣло обширное, то не далѣе десяти дней, составить ему опись (rotulus) на простой бумагѣ и отослать оную, при особомъ доношеніи, въ то судебное мѣсто второй степени, въ которое взята апелляція.[2] Въ этомъ доношеніи надлежитъ означить:

[1] Форму апелляціоннаго свидѣтельства находимъ мы въ 507 ст. Св, Гражд. Зак. ч. 2.

[2] Дѣло отсылается въ высшее судебное мѣсто обшитымъ въ холстъ и съ означеніемъ въ надписи, когда оно рѣшено и съ котораго дня считать апелляціонный срокъ, дабы въ высшемъ судѣ, въ случаѣ неподачи апелляціонной жалобы, видно было изъ сей надписи, когда срокъ сей минетъ. Въ высшемъ судебномъ мѣстѣ апелляціонныя дѣла хранятся нераспечатанными до подачи апелляціонной жалобы, или до минованія опредѣленнаго для сего срока. Но если въ судѣ второй степени потребуются изъ сихъ дѣлъ справки по какимъ-либо другимъ дѣламъ еще до подачи апелляціонной жалобы, или до истеченія узаконенныхъ на принесенія ея сроковъ, то, распечатавъ апелляціонное дѣло и свѣривъ предварительно содержащіяся въ немъ бумаги съ долженствующею находиться при ономъ описью, выписывать требующіяся свѣдѣнія и потомъ дѣло запечатать вновь печатью суда второй степени. Если бы во время отправленія дѣла съ доношеніемъ не было еще учинено публикаціи о явкѣ отсутствующихъ тяжущихся къ выслушанію рѣшенія, то судъ въ самое то время, когда оная будетъ сдѣлана, рапортуетъ о томъ высшему суду (ст. 510 по 513).

1. Какого рода представляемое дѣло, на какую сумму цѣна иска или тяжбы простирается, когда дѣло рѣшено и когда подписано опредѣленіе.
2. Кто именно суть участвующіе въ тяжбѣ, и кто именно тѣ лица, коимъ заключено объявить рѣшеніе, когда наличныя изъ нихъ о назначенномъ днѣ къ подписанію рѣшенія и для выслушанія онаго извѣщены повѣстками чрезъ полицію и когда оныя отъ нея доставлены.
3. Являлись ли тяжущіеся, или повѣренные ихъ, въ назначенный повѣсткою день къ выслушанію рѣшенія, какой по объявленіи имъ онаго данъ отъ нихъ отзывъ и присланы ли отъ полиціи подписки о полученіи повѣстокъ; если же не являлись и подписокъ не доставлено, то когда сдѣлано распоряженіе объ учиненіи публикаціи и когда дѣйствительно произведена оная въ Московскихъ и С.-Петербургскихъ Вѣдомостяхъ.
4. Если кто-либо изъ отсутствующихъ тяжущихся, или его повѣренный, явился до учиненія еще такого вызова чрезъ газеты и выслушалъ рѣшеніе, то когда и какой сдѣлалъ отзывъ.
5. Буде апелляція подписана не самимъ тяжущимся, но его повѣреннымъ, то данная ему довѣренность простирается ли на подачу апелляціонной жалобы (ст. 508, 509).

По исполненіи въ низшемъ судѣ всего апелляціоннаго обряда (praestanda apellationis), про-

ситель долженъ прислать или подать въ судебное мѣсто второй степени апелляціонную жалобу въ годовой срокъ [1], а если онъ находится за границею, то въ двухгодовой. Началомъ сего срока полагается для наличныхъ тяжущихся тотъ день, который, въ посланныхъ тяжущимся чрезъ полицію повѣсткахъ, назначенъ къ подписанію и объявленію имъ рѣшенія, а для отсутствующихъ со дня позднѣйшаго припечатанія объявленія о вызовѣ ихъ въ выслушанію рѣшенія, т.-е. со дня тѣхъ сенатскихъ объявленій с. петербургскихъ, или московскихъ, кои будутъ содержать въ себѣ позднѣйшее припечатаніе перваго объявленія (ст. 513) [2].

Кромѣ общаго апелляціоннаго срока, постановлены для нѣкоторыхъ случаевъ слѣдующія изъятія:

1. Если во время малолѣтства тяжущагося рѣшится дѣло о принадлежащемъ ему имѣніи, то онъ, по достиженіи совершеннолѣтія, можетъ взять апелляцію въ два, а если находится за границею, то въ три года, хотя бы отъ бывшаго надъ нимъ опекуна удовольствіе подписано и срокъ апелляціи съ намѣренія, или безъ намѣренія былъ упущенъ [3].

[1] О соблюденіи годоваго срока по жалобамъ на рѣшенія Армянскаго суда въ Ставропольской губерніи, см. ст. 1439; Межевыхъ конторъ ст. 1034 св. Меж. Зак.

[2] Окончаніемъ срока считается то число, которое бываетъ чрезъ годъ, а для находящихся за границею чрезъ два года, наканунѣ того дня, съ котораго срокъ начинается. Равнымъ образомъ не позже, какъ наканунѣ того же дня должна быть получена въ судебномъ мѣстѣ апелляціонная жалоба, посланная по почтѣ; иначе приславшій оную считается потерявшимъ право апелляціи (ст. 513).

[3] Для воспитывающихся въ публичныхъ заведеніяхъ, въ

2. Если тяжущійся находится въ военной службѣ и отправится на войну въ заграничный походъ прежде воспослѣдованія рѣшенія, не оставивъ повѣреннаго, или же не уполномочивъ его къ учиненію переноса, то новый срокъ для подачи апелляціонной жалобы считается ему со времени возвращенія изъ-за границы съ войскомъ, или по увольненіи его изъ онаго. Если тяжущійся умретъ въ заграничномъ походѣ, то наслѣдникамъ его совершеннолѣтнимъ, а за малолѣтныхъ, опекунамъ ихъ, считается тотъ же годовой срокъ съ полученія ими чрезъ публичныя вѣдомости, или другимъ явнымъ образомъ подлиннаго о смерти его извѣстія. Когда же дѣло военнослужащаго рѣшилось до отправленія его въ походъ, но годовой апелляціонной срокъ до того времени еще не прошелъ, то отсутствіе его въ просрочку ему не считается: но къ прошедшему до онаго времени дополняется по возвращеніи столько, чтобы составился годъ; если возвратившемуся изъ-за границы чиновнику остается столь мало срока на подачу апелляціонной жалобы, что не можно успѣть изготовить ее и по отдаленности мѣста переслать куда слѣдуетъ, въ такомъ, случаѣ, со вступленія его въ предѣлы Россіи, считается ему на пересылку жалобы двойный поверстный срокъ. Все сіе разумѣется о тѣхъ

случаѣ, если бы курсъ ученія ими былъ продолжаемъ и по достиженіи полнаго совершеннолѣтія, двухгодовый и трехлѣтный срокъ считается съ того времени, когда они, бывъ выпущены изъ учебнаго заведенія, вступятъ въ управленіе своимъ имѣніемъ (ст. 514).

военныхъ походахъ, во время коихъ для военнослужащихъ постановлена и объявлена будетъ именно въ гражданскихъ дѣлахъ отсрочка [1].

3. Изъятіе, постановленное для военнослужащихъ, примѣняется и къ лицамъ, находящимся въ

[1] *Въ Землѣ Донскаго Войска*, если кто изъ тяжущихся войсковыхъ жителей командируется въ походъ прежде рѣшенія дѣла его, и для выслушанія и выполненія апелляціоннаго обряда не имѣетъ повѣреннаго, то судъ препровождаетъ въ войсковое дежурство засвидѣтельствованную съ рѣшенія копію, для отсылки къ тяжущемуся.

День, въ который рѣшеніе суда дойдетъ такимъ образомъ до рукъ тяжущагося, считается началомъ срока, на подачу апелляціонныхъ жалобъ установленнаго, когда тотъ тяжущійся отзовется, что рѣшеніемъ недоволенъ и въ теченіе означеннаго срока принесетъ жалобу, а день, въ который онъ представитъ ее къ полковому командиру, или тому начальнику, подъ командою кого будетъ въ то время состоять, считается днемъ подачи оной жалобы и въ самый судъ. А что дѣйствительно въ тѣ дни, а не въ другое время, дошло къ тяжущемуся рѣшеніе и подана отъ него жалоба, командиръ въ первомъ случаѣ на томъ же рѣшеніи отмѣчаетъ своею рукою день объявленія и передачи ему онаго, и, сверхъ того, получаетъ отъ него росписку, а въ послѣднемъ на самой жалобѣ свидѣтельствуетъ своеручно же о времени подачи оной, и жалоба эта, вмѣстѣ съ роспискою, немедленно высылается въ Войсковое Дежурство, а отъ онаго въ судъ по принадлежности.

Буде же таковый тяжущійся на присланную къ нему съ рѣшенія копію отзовется, что хотя онъ рѣшеніемъ недоволенъ, но по обстоятельствамъ службы, или, по неимѣнію при себѣ документовъ, не можетъ принести жалобу, пока не возвратится въ предѣлы войска, то годовой срокъ для подачи оной считается ему со времени его возвращенія; а чтобы судъ былъ о томъ извѣстенъ, то равномѣрно и сей отзывъ, посредствомъ командира и Войсковаго Дежурства, высылается въ тотъ судъ.

Даже и въ томъ случаѣ, когда дѣло таковаго тяжущагося,

особливыхъ по государственнымъ дѣламъ командировкахъ, когда нѣтъ отъ нихъ при дѣлѣ повѣренныхъ, уполномоченныхъ для апелляціоннаго переноса (ст. 514).

Если переноситель вмѣстѣ съ переносомъ желаетъ остановить исполненіе по взятому имъ на апелляцію рѣшенію, то наличный долженъ подать или прислать апелляціонную жалобу въ высшій судъ въ теченіе одного мѣсяца; а когда городъ, куда съ жалобою ѣхать должно, отстоитъ отъ того, гдѣ рѣшеніе послѣдовало, въ разстояніи, требующемъ на проѣздъ болѣе мѣсяца, считая по 4 дня на 100 верстъ, то назначается для сего срокъ двойной поверстный. Отсутствующій же тяжущійся долженъ подать жалобу въ теченіе четырехъ мѣсяцевъ. Сроки эти начинаются съ того же числа, которое полагается началомъ годоваго апелляціоннаго срока. Когда жалоба подана въ эти сроки, то

хотя рѣшилось до отправленія его въ походъ, но годовой апелляціонный срокъ до того времени еще не прошелъ, отсутствіе его въ просрочку ему не ставится, но къ истекшему до похода времени, по возвращеніи его, дополняется онаго столько, сколько потребно для составленія цѣлаго года. Сверхъ сего, если остается ему такъ мало срока на подачу жалобы, что онъ никакъ не можетъ воспользоваться, и судъ находится въ отдаленности отъ него, полагается двойной поверстный срокъ.

Если тяжущійся будетъ въ сраженіи убитъ, или умретъ на походной службѣ, или же пропадетъ безвѣстно, то наслѣдникамъ его совершеннолѣтнимъ, а за малолѣтствомъ, опекунамъ ихъ, считается годовой апелляціоный срокъ съ полученія ими чрезъ Войсковое Дежурство извѣстія о его смерти и повѣстки отъ суда о явкѣ ихъ въ оный къ выслушанію рѣшенія (ст. 1632 по 1637).

высшій судъ немедленно предписываетъ низшему удержаться исполненіемъ по его опредѣленію (ст. 515). [1]

По пропущеніи апелляціоннаго срока, право переноса теряется невозвратно; верхній судъ отсылаетъ дѣло обратно въ нижній судъ и болѣе жалобъ не принимаетъ, хотя бы срокъ пропущенъ былъ не самимъ тяжущимся, но повѣреннымъ его, развѣ бы о возстановленіи апелляціи послѣдовало особое Высочайшее повелѣніе. Таковыя Высочайшія повелѣнія объявляются не иначе, какъ чрезъ министра юстиціи. Но если пропущеніе сроковъ произошло отъ вины судебнаго мѣста, напримѣръ, когда доказано будетъ, что мѣсто въ апелляціонномъ свидѣтельствѣ означило *началомъ срока не настоящее* число, или когда высшее мѣсто, получивъ жалобу задолго до срока, возвратило оную для исправленія уже послѣ срока, то просрочки нѣтъ (ст. 518; 519) [2].

Если тотъ, кому въ апелляціи отказано за про—

[1] Подача или посылка апелляціонной жалобы въ срокимѣсячный, поверстный или четырехмѣсячный остановляетъ всякое исполненіе по рѣшенію, не исключая и присужденнаго въономъ взысканія за неправый искъ. По пропущеніи этихъ сроковъ, судъ приводитъ рѣшеніе свое въ дѣйствительное исполненіе, съ ограниченіями, означенными въ 517 ст. Св. Гражд. Зак. ч. 2.

[2] Для взбѣжанія всякаго недоразумѣнія постановлено, что апелляціонная жалоба или лично подается просителемъ въ апелляціонное судебное мѣсто, или же посылается чрезъ почту, наблюдая, относительно тяжущихся, находящихся подъ стражею, постановленныя о нихъ правила. Въ предупрежденіе споровъ о благовременной подачѣ апелляціонной жалобы, податель обязанъ самъ подписать подъ оною: котораго именно года, мѣсяца и число она подана (524 ст).

пущеніемъ срока, будетъ имѣть уважительныя оправданія въ пропускѣ апелляціи, то можетъ просить Правительствующій Сенатъ о возстановленіи права на оную. Отъ Сената будетъ уже зависѣть, если найдетъ достаточный поводъ къ удовлетворенію таковой просьбы, постановить въ то же время заключеніе и о срокѣ, который долженъ быть предоставленъ просителю на подачу апелляціонной жалобы. Когда причиною несоблюденія апелляціонныхъ сроковъ были необыкновенныя и непреодолимыя препятствія, какъ то: остановленіе судебной расправы во время заразы и нашествія непріятеля, то просрочки нѣтъ; но въ числѣ таковыхъ непреодолимыхъ препятствій не должно, однако же, полагать содержаніе лица подъ стражею; ибо у содержащихся подъ стражею, кои окончательными приговорами не лишены еще правъ состоянія, не отнимаются способы въ дѣйствіяхъ на письмѣ, относящихся какъ до лица ихъ, такъ и до имѣнія (ст. 522 и 523).

Хотя и запрещается просить въ апелляціонной жалобѣ о такихъ предметахъ, о которыхъ не было сужденія въ низшемъ судѣ, но не запрещается, какъ переносителю при апелляціонной жалобѣ, такъ и соперинку его, подать въ судъ второй степени новые, утверждающіе ихъ права, документы или доказательства на бумагѣ (ст. 526 и 527) [1].

Въ Закавказскомъ Краѣ жителямъ онаго дозволяется представлять доказательства и документы по тяжебнымъ дѣламъ и послѣ подачи ими по онымъ апелляціонныхъ жалобъ, если только вслѣдствіе сихъ жалобъ не состоялись уже рѣшенія.

Подавъ жалобу въ срокъ, переноситель все-таки еще можетъ лишаться права апелляціи, а именно: если онъ, за какою-либо неправильностью, получитъ ее обратно и исправленную принесетъ уже послѣ срока. А посему вмѣняется апелляціоннымъ мѣстамъ въ обязанность, неслѣдующія къ принятію апелляціонныя жалобы возвращать немедленно, дабы просрочка не могла произойти отъ ихъ вины. Впрочемъ, соблюдаются при этомъ правила выше-объясненныя о возстановленіи права на апелляцію (ст. 531).

По принятіи въ судѣ второй степени апелляціонной жалобы [1], судъ приступаетъ, по дошедшей очереди, къ ревизіи оной. Ревизія гражданскаго дѣла есть внимательное разсмотрѣніе: произведено ли оно порядочно и сходственно съ законами, сколь для приведенія въ ясность права оправданной стороны, столь для опроверженія мнимаго права противной стороны. На сей конецъ составляется изъ дѣла и апелляціонной жалобы выписка, въ которой должны быть изложены ясно и въ полнотѣ всѣ обстоятельства относительно тѣхъ частей дѣла, кои состоятъ въ спорѣ, съ принадлежащими къ онымъ доказательствами и законами (ст. 532 по 535).

По составленіи выписки, тяжущіяся стороны вы-

Впрочемъ, эти доказательства принимаются судебными мѣстами послѣ подачи апелляціонныхъ жалобъ не иначе, какъ съ разрѣшенія каждый разъ Намѣстника Кавказскаго (ст. 528).

[1] Если жалоба не слѣдуетъ быть принятою, то она возвращается съ надписью, въ которой должно быть означено, почему именно она не можетъ быть принята (ст. 530).

зываются къ рукоприкладству на основаніи правилъ, постановленныхъ въ ст. 448. Св. Гражд. Зак. ч. 2 Относительно рукоприкладства и исполненія требованій рукоприкладчика наблюдаются общія правила, изложеныя при опредѣленіи порядка и разсмотрѣніи дѣлъ въ судѣ первой степени (535, 536).

Немедленно послѣ рукоприкладства дѣла апелляціонныя докладываются; въ случаѣ же неявки тяжущихся на срокъ, дѣла докладываются и безъ нихъ, по скрѣпленной секретаремъ выпискѣ. Впрочемъ, когда какія-либо государственныя дѣла препятствуютъ тяжущимся явиться, то судъ обязанъ и послѣ срока ожидать ихъ самихъ, или повѣренныхъ (ст. 537).

По окончаніи доклада, судъ обсуживаетъ дѣло и постановляетъ свое рѣшеніе. Въ рѣшеніи надлежитъ изъяснить съ точностью, утверждаетъ ли судъ или отмѣняетъ опредѣленіе низшаго суда, и если отмѣняетъ, то по какимъ именно причинамъ; равномѣрно обязанъ онъ опредѣлить: надлежитъ ли возвратить переносителю деньги, внесенныя имъ въ залогъ правой апелляціи и кто изъ тяжущихся подлежитъ взысканію апелляціоннаго шрафа (ст. 540, 541).

Когда апелляціонный судъ найдетъ въ дѣлѣ такія притязанія, которыя, не бывъ въ виду суда первой степени, предъявлены тяжущимися лишь при апелляціи, то о сихъ притязаніяхъ предоставляетъ онъ имъ вѣдаться особо (ст. 546).

Въ порядкѣ, коимъ составляются, подписываются и объявляются рѣшенія въ судѣ второй степени,

наблюдаются общія правила, для суда первой постановленныя (ст. 547).

Жалобы апелляціонныя на судъ первой степени пишутся по общеустановленной формѣ прошеній, на гербовомъ листѣ въ шесть рублей сер. (ст. 1775)[1]. Вмѣстѣ съ апелляціоннымъ прошеніемъ надлежитъ представить: 1. апелляціонное свидѣтельство, 2. три рубля серебромъ, на случай потребности припечатанія въ вѣдомостяхъ (ст. 529)[2].

О лицахъ, избавленныхъ отъ платежа пошлинъ см. § 37.

При подачѣ апелляціонныхъ прошеній отъ нѣсколько лицъ, пошлины взыскиваются съ прошенія, а не съ числа лицъ (ст. 1736).

d. Объ апелляціи на судъ второй степени.

§ 32.

Недовольный окончательнымъ рѣшеніемъ суда второй степени можетъ перенести дѣло, по апелляціи, въ Правительствующій Сенатъ. Порядокъ переноса, производства и рѣшенія тяжебныхъ дѣлъ въ Правительствующемъ Сенатѣ, въ главныхъ отношеніяхъ сообразенъ съ правилами, установленными для переноса дѣлъ изъ судебныхъ мѣстъ первой степени въ Палаты. Нѣкоторыя особенности въ формахъ, какъ то: что при объявленіи неудовольствія на рѣшеніе Палаты надлежитъ взнесть

[1] О порядкѣ взысканія денегъ за припечатаніе см. Св. Гражд. Зак. ст. 1749 по 1758.

[2] На Калмыцкій Улусный судъ Зарго на листѣ въ три рубля сер.

въ залогъ правой апелляціи, вмѣсто 7 руб. 50 коп. сер. 60 руб. серебр., что для вызова къ рукоприкладству постановлены другіе сроки и пр., находимъ мы подробно въ Св. Гражд. Законовъ ст. 554 по 602 [1]. Ссылаемся здѣсь только на законъ, потому-что содержаніе этихъ постановленій не имѣетъ интереса для теоріи судопроизводства, такъ-какъ формы ничего не имѣютъ общаго съ наукою.

3. *О вспомогательныхъ средствахъ по исполненіи рѣшеній.*

§ 33.

Есть случаи, гдѣ исполненіемъ рѣшенія совершенно оконченное спорное дѣло можетъ снова возобновиться. Эти случаи:

1. если въ рѣшеніи находится т. н. *ничтожность* (nullitas), оспориваніе которой не зависитъ отъ срока. Подобное рѣшеніе не можетъ имѣть законной силы и поэтому, даже по исполненіи онаго, можетъ быть разрушено;
2. если исполнено рѣшеніе, противъ котораго можно просить о возстановленіи прежнихъ правъ;
3. если судъ, исполняющій рѣшеніе, растолковалъ оное противозаконно и этимъ исполнилъ менѣе или болѣе чѣмъ слѣдовало, или если,

[1] Апелляціонныя просьбы, приносимыя въ Правительствующій Сенатъ пишутся по формѣ, вообще для прошеній установленной, но на гербовомъ листѣ въ десяти рублей серебромъ (ст. 1775).

наконецъ, онъ, при исполненіи онаго, позволилъ себѣ *невоздержности* (Excesse);

4. если судья, при исполненіи рѣшенія, не принялъ законами позволенныхъ противорѣчій (Einreden),

Во всѣхъ этихъ случаяхъ рѣшеніе, уже исполненное, не можетъ имѣть законной силы и поэтому можно сдѣлать противъ него возраженія.

4. О нѣкоторыхъ особенныхъ законныхъ средствахъ.

§ 34

Прежде нежели перейдемъ къ послѣдней главѣ нашего начертанія Россійскаго Гражданскаго Судопроизводства, необходимо еще сказать нѣсколько словъ о трехъ чрезвычайныхъ законныхъ средствахъ, принадлежащихъ только нашему судопроизводству и служащихъ къ совершенному растолкованію спорныхъ дѣлъ. Это именно:

1. Переносъ дѣла изъ департаментовъ Сената на разсмотрѣніе Общаго Сената Собранія.
2. Переносъ дѣла изъ Общаго Сената Собранія въ Государственный Совѣтъ и, наконецъ,
3. Жалобы, приносимыя Императорскому Величеству по дѣламъ тяжебнымъ.

Что касается сначала до первыхъ двухъ законныхъ средствъ, то это наименованіе для нихъ, въ настоящемъ смыслѣ слова, не надлежащее, потому что переносы дѣлъ въ означенныя мѣста дѣлаются безъ участія тяжущихся. Чтобъ понять содержаніе этихъ законныхъ средствъ, необходимо разсма-

тривать нѣкоторыя отношенія наивысшихъ отраслей нашего судопроизводства.

Правительствующій Сенатъ, Оберъ-Прокуроръ, Министръ Юстиціи и Государственный Совѣтъ — всѣ эти власти соединяются для рѣшенія дѣла въ наивысшей и послѣдней инстанціи. Сначала поступаетъ дѣло на ревизію въ одинъ изъ департаментовъ Сената, которому оно, по существу дѣла, подвѣдомо. Если оно въ одномъ изъ этихъ департаментовъ рѣшено общимъ и согласнымъ мнѣніемъ всѣхъ присутствующихъ и Министромъ Юстиціи не остановлено, то оно считается окончательно рѣшеннымъ, и нѣтъ переноса въ Общее Сената Собраніе. Если же Оберъ-Прокуроръ не пропуститъ оное и Министръ Юстиціи согласится съ протестомъ Оберъ-Прокурора, а Сенаторы останутся при мнѣніи своемъ: то дѣло поступаетъ на разсмотрѣніе Общаго Собранія, какъ о семъ въ Учрежденіи Сената постановлено. Но отъ тяжущихся не принимаются по этимъ дѣламъ никакихъ просьбъ въ дополненіе прежняго производства (Св. Гражд. Зак. части 2 ст. 586 по 589).

Въ Общемъ Собраніи Правительствующаго Сената дѣло рѣшится по большинству голосовъ, которое составляютъ двѣ трети оныхъ. Если же сего большинства не составится, или же Министръ Юстиціи, по предварительномъ совѣщаніи, съ положенною при немъ консультаціею, не согласится съ положеніемъ большинства, то дѣло вносится въ Государственный Совѣтъ порядкомъ, въ Учрежденіяхъ Сената предписаннымъ (ст. 594).

Послѣднее и наикрайнѣйшее, наконецъ, законное средство по тяжебнымъ дѣламъ—прибѣжище къ Императорскому Величеству; но оно допускается только съ тѣмъ, что жалующійся долженъ дать предварительно подписку въ томъ, что онъ вѣдаетъ законы, строго запрещающіе подавать несправедливыя жалобы на Сенатъ. Для разсмотрѣнія вообще прошеній, приносимыхъ Его Императорскому Величеству, такъ и жалобъ на рѣшенія Правительствующаго Сената учреждена особая Коммиссія Прошеній. Для принятія же сихъ жалобъ и прошеній находится особый Статсъ-Секретарь; но Коммиссія не приступаетъ къ разсмотрѣнію оныхъ безъ особаго Высочайшаго повѣленія.

Производство въ отношеніи этихъ прошеній и жалобъ изложено подробно въ 602 по 632 ст. Св. Гражд. Законовъ. ч. 2.

ГЛАВА ПЯТАЯ.

О РАЗЛИЧНЫХЪ ПОСТОРОННИХЪ ДѢЙСТВІЯХЪ ВЪ ПРОЦЕСѢ.

1. О неповиновеніи тяжущихся (Contumacia).

§ 35.

Къ защищенію правъ нѣтъ непремѣнной обязанности, потому-что всякій въ правѣ отказаться отъ онаго, но вмѣстѣ съ этимъ отказомъ онъ долженъ быть довольнымъ и вредомъ, естественнымъ послѣдствіемъ его. Этотъ отказъ отъ защищенія правъ означается въ судопроизводствѣ выраже-

ніемъ» *неповиновеніе тяжущихся*», потому-что защищеніе правъ ограничено извѣстнымъ временемъ и отказъ отъ этого защищенія состоялъ въ пропущеніи назначеннаго срока. Необходимое послѣдствіе этого неповиновенія есть претерпѣваемый убытокъ, который не всегда особенно налагается, но часто заключается въ самомъ отказѣ.

Если отвѣтчикъ по тремъ доставленнымъ къ нему повѣсткамъ къ суду не явится и повѣреннаго не пришлетъ, то онъ обвиняется въ искѣ безъ суда, исключая дѣлъ крѣпостныхъ, по коимъ рѣшеніе постановляется по обрѣтающимся въ дѣлѣ обстоятельствамъ. Если же отвѣтчикъ къ суду явится, а истецъ въ опредѣленный срокъ и по истеченіи онаго, недѣлю спустя, къ суду не явится, то истецъ лишается иска, исключая, равномѣрно, дѣлъ крѣпостныхъ (ст. 1073 и 1075 Св. Гражд. Законовъ ч. 2).

Если отвѣтчикъ не явится къ судоговоренію въ теченіе недѣли, считая со дня, назначеннаго къ начатію онаго, то онъ обвиняется въ искѣ безъ суда. Истецъ же лишается иска въ случаѣ неявки къ судоговоренію невозвратно на основаніи тѣхъ же правилъ, по коимъ отвѣтчикъ обвиняется (ст. 1089, 1092).

2. *Объ обезпеченіи исковъ въ продолженіе судебнаго разсмотрѣнія дѣла.*

§ 36.

При судебномъ расмотрѣніи спорнаго дѣла часто можно опасаться, что одна изъ тяжущихся сторонъ

не будетъ исполнять надлежащихъ ей обязанностей, и это опасеніе требуетъ принятія мѣръ къ обезпеченію иска въ продолженіе судебнаго разсмотрѣнія.

Мѣрами обезпеченія служатъ:

1. Запрещеніе на движимое имущество,
2. Арестъ или секвестръ движимаго имущества,
3. Опека,
4. Ограниченіе права владѣнія предметомъ спора,
5. Поручительство, и
6. Личное задержаніе.

Судебное мѣсто, гдѣ происходитъ судъ, опредѣляетъ узаконенное обезпеченіе (ст. 751, 1078 и 1083 Св. Гражд. Зак. ч. 2).

Если отвѣтчикъ не представитъ имущества движимаго или недвижимаго, соразмѣрно предъявленному иску, то онъ обязанъ представить *поручную запись*, т.-е. актъ, взимаемый съ поручителя отъ крѣпостныхъ дѣлъ въ той суммѣ, въ какой искъ состоитъ, для того, дабы отвѣтчикъ куда-либо не скрылся и сталъ на срокъ (cautio judicatum solvi et de judicio sisti). Срокъ для представленія поручной записи семидневный. Если отвѣтчикъ не обезпечитъ предъявленнаго иска ни имуществомъ, ни поручительствомъ, то онъ содержится до рѣшенія дѣла подъ арестомъ (ст. 1079 по 1083).

Обезпеченіе иска бываетъ по нашимъ законамъ только со стороны отвѣтчика. О примѣненіи же различныхъ мѣръ обезпеченія иска къ частнымъ случаямъ см. Св. Гражд. Зак. ч. 2 ст. 1813 по 1852.

3. *О судебныхъ издержкахъ и убыткахъ.*

§ 37.

Этотъ, по общему судопроизводству столь важный предметъ, обработываемый многообразно различными законовѣдцами, играетъ въ нашихъ законахъ очень маловажную роль. Причина этому то, что у насъ нѣтъ платежа извѣстныхъ т. н. канцелярскихъ издержекъ и судопроизводство у насъ безденежное, а тяжущіеся платятъ только: пошлины съ прошеній, приносимыхъ въ судебныя мѣста, деньги за переносъ тяжбы по апелляціи въ высшее мѣсто, деньги за припечатаніе объявленій и, наконецъ, пошлины за гербовую бумагу (ст. 1725).

Отъ платежа этихъ судебныхъ издержекъ изъемлются:

1. Казна.
2. Прокуроры и стряпчіе въ дѣлахъ, производимыхъ ими по должности своей,
3. Воспитательные домы,
4. Люди, отъискивающіе свободы.

Отъ взноса при апелляціи переносныхъ денегъ и слѣдующихъ за припечатаніе объявленій для вызова въ высшее мѣсто къ рукоприкладству подъ запискою, освобождаются объявившіе сами, или чрезъ повѣренныхъ, что, по неимуществу своему, не могутъ взнести оныхъ, и утвердившіе подпискою, что, въ случаѣ обнаруженія несправедливости такого показанія, подвергаютъ себя наказанію, какъ за лживый поступокъ (ст. 1726, 1727)[1].

[1] Кромѣ того, принимаются самыя апелляціонныя жалобы отъ людей, отъискивающихъ свободы, на простой бумагѣ, а

О взысканіи съ прошеній исковыхъ пошлинъ см. § 4, а о взысканіи денегъ за переносъ тяжбы по апелляціи въ высшее судебное мѣсто см. § 31.

О прочихъ издержкахъ замѣтимъ: за припечатаніе объявленій по тяжебнымъ дѣламъ взыскивается за каждую статью по три рубля серебромъ (ст. 1749).

Производство дѣлъ въ каждомъ мѣстѣ должно быть чинимо на гербовой бумагѣ того разбора, на какой установлено подавать въ оное самыя прошенія, объявленія и пр. [1]. Для копій съ дѣлопроизводства, выдаваемыхъ просителемъ по всѣмъ мѣстамъ и вѣдомствамъ, употребляется та же самая гербовая бумага, какая гдѣ опредѣлена собственно на производство дѣлъ (ст. 1767, 1781).

Если тяжущійся не представляетъ самъ надлежащаго количества гербовой бумаги, то все вышеупомянутое производство совершается на простой бумагѣ, а пошлины взыскиваются въ то же время, или, въ случаѣ невозможности за отсутствіемъ сторонъ, впослѣдствіи (ст. 1793).

Послѣдній родъ издержекъ—проѣсти и волокиты. Онѣ взыскиваются съ виноватыхъ въ пользу оправ-

отъ лицъ, объявившихъ о своемъ неимуществѣ, на гербовой бумагѣ, установленной вообще для подачи просьбъ въ то судебное мѣсто, куда жалоба подается (ст. 1776 прим.).

[1] Подъ именемъ производства дѣлъ, означенному правилу подлежащаго, разумѣются протоколы и исходящія по просительскимъ дѣламъ бумаги; прочія же бумаги, какъ то: докладныя записки, настольные реестры и журналы, также черновые проекты исполненій и описи дѣламъ, правилу сему не подлежатъ, и должны быть писаны на простой бумагѣ (ст. 1768).

данныхъ по всѣмъ вообще дѣламъ, не исключая и тѣхъ случаевъ, когда отвѣтчикъ и не во всемъ искѣ обвиненъ будетъ (ст. 1808).[1]. По тяжебнымъ дѣламъ о недвижимыхъ имѣніяхъ взыскивается проѣстей и волокитъ по 6 коп. сер. на день, по прочимъ дѣламъ по 3 коп.; за вчинаніе же исковъ по дѣламъ уже рѣшеннымъ, по 6 коп. сер. (ст. 1810).

Взысканіе судебныхъ издержекъ и убытковъ по тяжебнымъ дѣламъ обращается во всякомъ случаѣ на тяжущагося, признаннаго по суду виноватымъ. Потерявшій тяжбу вознаграждаетъ соперника за всѣ по оной судебные издержки и убытки, независимо отъ проѣстей и волокитъ, взыскиваемыхъ только по просьбѣ оправданнаго; количество ихъ исчисляется со времени начатія иска по день рѣшенія дѣла, со включеніемъ воскресныхъ и праздничныхъ дней, и означается въ рѣшительномъ по дѣлу опредѣленіи (ст. 1732, 1733 и 1811).

---

[1] Отъ взысканія проѣстей и волокитъ изъемлются дѣла крестьянъ государственныхъ, удѣльныхъ и помѣщичьихъ, дѣла отъискивающихъ свободы и дѣла мурзъ, татаръ, мордвы, и черемисъ (ст. 1809)

ПРОДАЕТСЯ ВЪ КНИЖНОМЪ МАГАЗИНѢ

ИВАНА ИЛЬИНА ГЛАЗУНОВА,

Коммиссіонера Хозяйственнаго Управленія при Святѣйшемъ Сѵнодѣ, Императорской Академіи Наукъ, Департамента Народнаго Просвѣщенія и Министерства Государственныхъ Имуществъ, по Большой Садовой улицѣ, въ домѣ Публичной Библіотеки, подъ №№ 21 и 22.

